

پیش کشی کی مجلسِ اسلامی  
تبلیغِ اسلامی

فیوضُ الرضویہ  
فے  
تشریحاتِ الحلویہ

المُعَرَّب

# شرح حدایہ

جلد 13

تصنیف

اسلم ابو الحسن علی بن ابوبکر بن عبدالحکیم افغانی

ترجمہ و شرح

عزیز محمد لیاقت علی ضوی

کتاب

المکاتب الی المساقاة

شبیر  
برادرزادہ  
ایڈیٹر

علماء اہلسنت کی کتب Pdf فائل میں حاصل  
کرنے کے لئے

”فقہ حنفی PDF BOOK“

چینل کو جوائن کریں

<http://T.me/FiqahHanfiBooks>

عقائد پر مشتمل پوسٹ حاصل کرنے کے لئے

تحقیقات چینل ٹیلیگرام جوائن کریں

<https://t.me/tehqiqat>

علماء اہلسنت کی نایاب کتب گوگل سے اس لنک

سے فری ڈاؤن لوڈ کریں

[https://archive.org/details/](https://archive.org/details/@zohaibhasanattari)

[@zohaibhasanattari](https://archive.org/details/@zohaibhasanattari)

طالب دعا۔ محمد عرفان عطاری

زوہیب حسن عطاری

زینب حسن عطاری

بسم اللہ الرحمن الرحیم

مجلد حقوق ملکیت بحق نامہ محفوظ ہے

نثر جدید

مک شیعین

با اہتمام

پہلی اشاعت اپریل 2013ء / بھاری الاول 1434ھ

طابع اشتیاق اے مشتاق پرنٹرز لاہور

کپننگ ویڈز میکر

لے آف ایس اینڈ ورائٹر ذمہ  
0322-7202212

قیمت روپے



ضروری التماس

قارئین کرام! ہم نے اپنی بساط کے مطابق اس کتاب کے متن کی تصحیح میں پوری کوشش کی ہے، تاہم پھر بھی آپ اس میں کوئی غلطی پائیں تو ادارہ کو آگاہ ضرور کریں تاکہ وہ درست کر دی جائے۔ ادارہ آپ کا بے حد شکر گزار ہوگا۔





- ۴۲..... بدل کتابت کا قریش کی طرح ہونے کا بیان
- ۴۳..... غیر خدام کی جانب سے معین رقم پر عقد کتابت کا بیان
- ۴۵..... آقا کا شرط پر غلام کو مکاتب بنانے کا بیان
- ۴۶..... معاخذہ کرنے میں جلد بازی سے کام نہ لینے کا بیان
- ۴۶..... حیوان کے بدلے میں مکاتب بنانے کا بیان
- ۴۷..... بدل کتابت دی گئی چیز کی جنس کو بیان کرنے کا حکم
- ۴۸..... غلام کو اشرفیوں کے بدلے میں مکاتب کرنے کا بیان
- ۴۹..... نصرانی کا شراب کے عوض میں مکاتب بنانے کا بیان
- ۵۰..... حرام اشیاء کی خرید و فروخت کا بیان
- بَابُ مَا يَجُوزُ لِلْمُكَاتِبِ أَنْ يَقْتَدِرَ**
- ۵۱..... ۴۰ فیہ باب مکاتب کیلئے کریموالوالے کاموں کیلئے ہے
- ۵۱..... باب جواز امور مکاتب کی فقہی مطابقت کا بیان
- ۵۱..... مکاتب کیلئے خرید و فروخت کرنے کی اجازت کا بیان
- ۵۲..... مکاتب کیلئے کو فہ جانے سے منافعت کی شرط کا بیان
- ۵۳..... غلام و باندی کے آقا پر ہونے والے امور موقوفہ کا بیان
- ۵۳..... مالک کی اجازت کے بغیر مکاتب کے نکاح کے عدم جواز کا بیان
- ۵۳..... اکمال التقصیر میں بیع عبد کا بیان
- ۵۳..... ما ذون غلام کے مہر قرض ہونے کا بیان
- ۵۵..... مکاتب کا اپنے غلام کو مکاتب بنانے کا بیان
- ۵۶..... مالک کا غلام کے صدقے کو فہ کرنے کا بیان
- ۵۶..... مکاتب کا مال کے بدلے میں اپنا غلام آزاد کرنے کا بیان
- ۵۷..... مکاتب کے اذن سے باندی کے نکاح کرنے کا بیان
- ۵۸..... ما ذون غلام کیلئے بعض امور منافعت کا بیان
- ۵۸..... ما ذون کے مال کی ولایت کا بیان
- فَصْلٌ**
- ۶۰..... فیہ فصل بطور تابع مسائل کتابت کے بیان میں ہے
- ۶۰..... فصل بطور تابع مسائل کتابت کی فقہی مطابقت کا بیان
- ۶۰..... مکاتب کا اپنے باپ یا بیٹے کو خریدنے کا بیان
- ۶۲..... مکاتب کا اپنی ام و ولد کو خریدنے کا بیان
- ۶۳..... اپنے غلام سے اپنی باندی کو نکاح کرنے کا بیان
- ۶۳..... غلاموں میں اولاد کا والدین کے تابع ہونے کا بیان
- ۶۵..... مکاتب کا اجازت آقا کے بغیر باندی سے ولی کرنے کا بیان
- فَصْلٌ**
- ۶۸..... فیہ فصل کتابت میں نوع ثانی کے بیان میں ہے
- ۶۸..... فصل دوسری نوع مسائل کتابت کی فقہی مطابقت کا بیان
- ۶۸..... مکاتب کا مالک کے نسب سے بچے کو جنم دینے کا بیان
- ۷۰..... مکاتب کا اپنی ام و ولد کو مکاتب بنانے کا بیان
- ۷۱..... آقا کا اپنی مد برد باندی کو مکاتب بنانے کا بیان
- ۷۳..... آزادی میں بعض حصے کے اعتبار کا بیان
- ۷۳..... آقا کا اپنی مکاتب باندی کو مد برد بنانے کا بیان
- ۷۵..... سالانہ ایک ہزار ادائیگی پر مکاتب بنانے کا بیان
- ۷۶..... عدم ادائیگی کے سبب عقد کتابت کے ختم ہو جانے کا بیان
- مرئیس کا دوسال کی میعاد پر اپنے غلام کو مکاتب بنانے کا بیان
- ۷۷..... موت کے بعد ام و ولد کی آزادی میں مذاہب اربعہ
- بَابُ مَنْ يَكْتَابُ عَنْ الْقَبِيلِ**
- ۷۸..... ۴۰ فیہ باب غلام کی جانب سے عقد کتابت کرنے والے کے بیان میں ہے
- ۸۰..... باب غلام کی دوسرے کی جانب سے مکاتب کی فقہی مطابقت کا بیان
- ۸۰..... غلام کی جانب سے آزاد کا عقد کتابت کرنے کا بیان
- ۸۱..... غلام کا دوسرے غلام کو مکاتب بنانے کا بیان
- ۸۲..... دوسرے کی جانب سے عقد کتابت کا بیان

مکاتبت میں فتح کے بعد از کا ایک فقہی بیان ..... ۱۰۳  
مال والے مکاتبت کی موت کے سبب عقد کتابت فتح نہ ہوگا .... ۱۰۵  
اصل شرط لینے صدقات کے عدم ہونا کا بیان ..... ۱۰۷  
مکاتبت کے بیچ کا بدل کتابت کو ادا کرنے کا بیان ..... ۱۰۸  
قوت ہونے والے مکاتبت کا آزاد و عورت سے چٹا ہونے

کا بیان ..... ۱۱۰  
ولد باندی کی دیت کا بیان ..... ۱۱۱  
مکاتبت کا آقا کو صدقہ زکوٰۃ کا مال دینے کا بیان ..... ۱۱۲  
آقا کے علم میں غلام کی چٹائی کے نہ ہونے کا بیان ..... ۱۱۳  
زوال مال کا سبب خود ممنوع کا قاعدہ فقہیہ ..... ۱۱۴  
آقا کی موت کے سبب عقد کتابت کے فتح نہ ہونے کا بیان ..... ۱۱۵

## کتاب الوقاء

یہ کتاب ولاء کے بیان میں ہے ..... ۱۱۸  
کتاب ولاء کی فقہی مطابقت کا بیان ..... ۱۱۸  
ولاء کی لغوی تشریح کا بیان ..... ۱۱۸  
حق ولاء کے شرعی مآخذ کا بیان ..... ۱۱۸  
حق ولاء کو چھٹا یا اس کو بیہ کرنا ناجائز ہے ..... ۱۲۰  
ولاء کی فقہی اقسام کا بیان ..... ۱۲۰  
ناحق ولاء قائم کرنے کی ممانعت کا بیان ..... ۱۲۱  
ولاء سے سوا الاۃ وعتقہ کی توضیح کا بیان ..... ۱۲۲  
اصل تشیع کے قول کی تردید کا بیان ..... ۱۲۳  
آزاد کرنے والے کیلئے معتق کی ولاء کا بیان ..... ۱۲۴  
مکاتبت کی ولاء کا آقا کیلئے ہونے کا بیان ..... ۱۲۵  
دوسرے کی باندی سے نکاح کرنے کا بیان ..... ۱۲۷  
باپ کے آزاد کرنے کے سبب بچے کی ولاء کا بیان ..... ۱۲۸  
معتقہ کا نکاح غلام سے بچے کو حرم دینے کا بیان ..... ۱۳۰  
ام ولد کے بچے کا مان کے حکم میں ہونے کا بیان ..... ۱۳۱

دونوں غلاموں میں سے کسی ایک کی ادائیگی کے سبب آزادی  
کا بیان ..... ۸۳  
باندی کا اپنی ادا کی جانب سے مکاتبت کرنے کا بیان ..... ۸۴  
کتابت وام ولد دونوں کا اسباب آزادی ہونے کا بیان ..... ۸۵

## باب کتابۃ الغنبد الممترک

یہ باب مشترک غلام کی کتابت کے بیان میں ہے ..... ۸۶  
باب مشترک غلام کی کتابت کی فقہی مطابقت کا بیان ..... ۸۶  
متعدد مالکوں کے مشترک غلام کی مکاتبت کا بیان ..... ۸۶  
دو بندوں میں مشترک غلام کی کتابت کا بیان ..... ۸۶  
مشترک مکاتبت سے متعلق بعض فقہی جزئیات کا بیان ..... ۸۷  
مشترک باندی کو مکاتبت بنانے کا بیان ..... ۸۸  
صاحبین کے نزدیک باندی کا وادی اول کی ام ولد ہونے کا

بیان ..... ۹۱  
مشترک حصے کی قیمت کی ادائیگی کا بیان ..... ۹۳  
وادی اول کا اپنی مکاتبت باندی کے نصف ضمان کا بیان ..... ۹۴  
مکاتبت کی باقی عدم کفالت و وراثت کا بیان ..... ۹۵  
دو مالکوں کا باندی کو مکاتبت بنانے کا بیان ..... ۹۵  
ام ولد ہونے کے دعویٰ شریک پر ایک دن کے توقف کا بیان ..... ۹۷  
مشترک باندی سے جماع کی ممانعت میں مذاہب اربعہ ..... ۹۸  
مشترک غلام کو بریا آزاد کرنے کا بیان ..... ۹۸  
مدیر کا ممانعت فتح میں سبب بننے کا بیان ..... ۱۰۰

## باب موت المکاتب وعجزہ

## و موت المولیٰ

یہ باب موت مکاتبت و آقا کے بیان میں ہے ..... ۱۰۲  
باب موت مکاتبت و مولیٰ کی فقہی مطابقت کا بیان ..... ۱۰۲  
مکاتبت کا قسط ادا کرنے سے عاجز ہو جانے کا بیان ..... ۱۰۲  
اتفاق کا حکمیت کو رائل کرنے کا بیان ..... ۱۰۴

۱۵۵	اشیائے ممنوعہ کو مباح نہ کرنے والی مجبوری.....	۱۳۱	مکی کا آزاد کردہ عرب کی عورت سے شادی کرنے کا بیان.....
۱۵۵	مہج کا مشتری کے ہاتھ سے ہلاک ہو جانے کا بیان.....	۱۳۲	ولائے عرق کا سبب عصب بننے کا بیان.....
۱۵۶	مردار کھانے یا شراب پینے پر مجبور کرنے کا بیان.....	۱۳	مالک مال کیلئے ملکیت و لاء ہونے کا بیان.....
۱۵۸	(ننوذ بائد) کفر بائد پر اکراد کا بیان.....	۱۳۵	نسی عصب کا مشق سے اولی ہونے کا بیان.....
۱۵۹	اضطرابی حالت میں کلمہ کفر کہنے کی رخصت.....	۱۳۵	آقا کے بعد مشق کی موت پر عقد میراث کا بیان.....
۱۶۱	حضرت خیب بن عدی کا جذبہ عشق اور تصور جان جاناں.....	۱۳۷	سبلی اولاد کا زیادہ قریب ہونے کا بیان.....
۱۶۲	مسلمان کے مال کو ہلاک کرنے کیلئے مجبور کرنے کا بیان.....		<b>فصل فی ولاء الموائد</b>
۱۶۳	مجبوری کے قتل عمد پر قصاص کا بیان.....	۱۳۸	فایہ فصل و لاء موائد کے بیان میں ہے.....
۱۶۵	حالت مجبور دالے قتل پر قصاص میں مذاہب اربعہ.....	۱۳۸	فصل و لاء موائد کی فقہی مطابقت کا بیان.....
۱۶۵	عورت کو طلاق دینے پر مجبور کرنے کا بیان.....	۱۳۸	مسلمان ہو کر عقد موائد کے کرنے کا بیان.....
	جو چیز ضرورت کے تحت مباح ہوتی ہے وہ بقدر ضرورت ہی	۱۳۹	حافظ ابن کثیر کے استدلالی خیالات کا بیان.....
۱۶۶	مباح کا قاعدہ فقہیہ.....	۱۴۲	سوائی کے وارث کا سوائی سے مقدم ہونے کا بیان.....
۱۶۷	دار الحرب کی اشیائے ضروریہ کا استعمال.....		<b>کتاب المکراہ</b>
۱۶۷	ماہ مستعمل کا معاف ہونا.....	۱۴۳	یہ کتاب اکراہ کے بیان میں ہے.....
۱۶۷	شہید کا خون.....	۱۴۳	کتاب اکراہ کی فقہی مطابقت کا بیان.....
۱۶۷	طیب کا کھنا.....	۱۴۳	اکراہ کے شرعی ماخذ کا بیان.....
۱۶۷	بھون کی دوسری شادی.....	۱۴۷	علم اکراہ کے ثبوت کا فقہی بیان.....
۱۶۸	نصف مہر لوٹانے پر مجبور کرنے کا بیان.....	۱۴۸	اکراہ کی اقسام کا بیان.....
۱۶۹	طلاق یا آزادی پر وکیل بنانے پر مجبور کرنے کا بیان.....	۱۴۸	اکراہ کی شرائط کا بیان.....
۱۷۰	مجبوری اختیار کو کسٹم کر دیتی ہے قاعدہ فقہیہ.....	۱۴۸	خرید و فروخت کرنے پر مجبور کرنے کا بیان.....
۱۷۰	اکراہ پر اقرار کا درست نہ ہونا.....	۱۵۱	خرید و فروخت کی قبولیت میں قول و فعل پر مذاہب اربعہ.....
۱۷۰	دس چیزیں مجبوری کے ساتھ بھی ہو جاتی ہیں.....	۱۵۲	مجبور کی بیع و تصرف کرنے کا بیان.....
	وہ تمام امور جو بشرط کا احتمال نہیں رکھتے ان میں بدل باطل	۱۵۳	تخویف قتل کے سبب اکراہ کا بیان.....
۱۷۰	اور عقد لازم ہوگا قاعدہ.....	۱۵۳	بان کا خوشی سے شمن پر قنہ کرنے کا بیان.....
۱۷۰	قلعوں اور دارماوں میں نکاح و طلاق کا حکم.....	۱۵۴	کسی کلام پر مجبور کرنا.....
۱۷۱	زنا پر مجبور کیے گئے پر حد کا بیان.....	۱۵۴	کسی کام پر مجبور کرنا.....
۱۷۱	کسی شخص کو امداد پر مجبور کرنے کا بیان.....	۱۵۵	اشیائے ممنوعہ کو مباح کرنے والی مجبوری.....

۱۹۱	یوقوف کے آزاد کرنے پر ملاقاتی آزادی کا بیان	۱۷۳	حریت پر غلبہ جانے والے کے ثواب کا بیان
۱۹۳	ختم نہ ہونے پر بھی یوقوف کا دعویٰ مہملہ کرنے کا بیان		<b>کتاب المنہج</b>
۱۹۳	یوقوف کے کٹانے کے جواز کا بیان	۱۷۳	یہ کتاب حجر کے بیان میں ہے
۱۹۳	عراق میں نکاح و طلاق کا فقہی حکم	۱۷۳	کتاب حجر کی فقہی مطابقت کا بیان
۱۹۵	غیر عاقل صغیر کی ولایت نکاح کا بیان	۱۷۳	حجر کا فقہی مفہوم
۱۹۵	یوقوف کے مال سے زکوٰۃ دینے کا بیان	۱۷۳	کتاب حجر کے شرعی مآخذ کا بیان
۱۹۶	بچے اور مجنون کے اموال پر زکوٰۃ ہونے کا بیان	۱۷۵	تہیم کے مال میں تصرف کرنے کا بیان
۱۹۷	یوقوف کو ارادہ حج سے نہ روکنے کا بیان	۱۷۷	حجر کے اسباب ثلاثہ کا بیان
	ناپالغ کو بھی حج کا ثواب ملتا ہے جبکہ بعد بلوغت حج فرض ماقدا	۱۷۸	جدید دور میں بعض اسباب حجر کا بیان
۱۹۷	نہ ہوگا		عدم تصرف والوں کی بیع کا اجازت دلی پر موقوف ہونے
۱۹۸	کم سن عمر میں حج کرنے کا بیان	۱۷۹	کا بیان
۱۹۸	ناپالغ و مجنون کے انعقاد حج کا فقہی بیان	۱۸۰	بچے اور مجنون کا عقد درست نہ ہونے کا بیان
۱۹۸	باپ کیلئے بیٹے کے مال میں کلی حق نہ ہونے میں مذاہب اربعہ	۱۸۱	غلام کے اقرار کے نفاذ کا بیان
۱۹۹	مال و ولد میں عدم ملکیت باپ پر عقلی دلائل کا بیان	۱۸۲	مرتد کا معاملات و عقود میں تصرف کرنے کا بیان
۲۰۰	یوقوف کی وصیت کے جواز کا بیان	۱۸۹	مرتد کے موقوف تصرف کا بیان
۲۰۰	عاقل و غیر عاقل کو وصی بنانے میں فقہی جزئیات کا بیان	۱۸۹	دوران ارتداد کا کتاب کے تصرفات کا بیان
	مصلحت کے سبب فاسق کے مال پر پابندی عائد نہ کرنے کا		<b>بَابُ الْحَجْرِ لِلْفَسَادِ</b>
۲۰۱	بیان	۱۸۵	یہ باب سببات و جہالت کے سبب حجر کے بیان میں ہے
۲۰۱	تہیم کو مال سپرد کرنے میں فقہی مذاہب	۱۸۵	باب حجر فساد کی فقہی مطابقت کا بیان
۲۰۲	قیسوں کی اہلیت تک مال کو روکنے کا بیان	۱۸۵	عاقل پالغ پر پابندی نہ لگانے کا بیان
۲۰۲	باپ کیلئے بیٹے کے مال میں حقدار ہونے میں فقہی مذاہب	۱۸۶	آزاد عاقل پر حجر نہ ہونے کا بیان
۲۰۳	مال و ولد پر قبضہ میں فقہی شرائط کا بیان	۱۸۷	قاضی کا یوقوف پر پابندی عائد کرنے کا بیان
	<b>فصل فی حد البلوغ</b>	۱۸۷	نادان کے حقوق کی ملکیت کی حد کا بیان
۲۰۵	یہ فصل حد بلوغ کے بیان میں ہے	۱۸۸	نادان پالغ لڑکے کو مال نہ دینے کا بیان
۲۰۵	فصل حد بلوغت کی فقہی مطابقت کا بیان	۱۹۰	پالغ غیر مجتہد کو مال دینے میں مذاہب اربعہ
۲۰۵	احکام حمل و انزال کا علامت بلوغت ہونے کا بیان	۱۹۰	قاضی کی پابندی سے لگانے سے پہلے بیع کر دینے کا بیان
۲۰۸	دلوں کے مراعات ہونے پر حکم بلوغت کا بیان	۱۹۱	قرض میں تاخیر کرنے کی مذمت کا بیان

۲۳۰	ماؤن غلام کیلئے رہیں دینے کیلئے کا بیان
۲۳۱	غلام کیلئے خاص قسم کی تجارت میں اجازت ہونے کا بیان
۲۳۲	ماؤن کے اختیار کو مضارب کے اختیار پر قیاس کرنے کا بیان
۲۳۳	مضین چیز کی اجازت سے ماؤن نہ ہونے کا بیان
۲۳۳	مال سے حاصل ہونے والا فسخ مانگ کو دینے کا بیان
۲۳۵	ماؤن کی جانب دیون و مضروب کے اقرار کا بیان
۲۳۵	ماؤن غلام کیلئے اجازت نکاح نہ ہونے کا بیان
۲۳۶	نکاح کے اختیار میں غلام سے متعلق فقہی احکام
۲۳۷	ماؤن غلام کا مکاتب نہ بننے کا بیان
۲۳۷	مکاتب کے اذن سے باندی کے نکاح کرنے کا بیان
۲۳۷	غلام کے حق نکاح و طلاق میں فقہ مالکی کا موقف
۲۳۷	ماؤن غلام کیلئے کسی بھی سبب کے جائز نہ ہونے کا بیان
۲۳۸	ماؤن غلام کا کچھ غلط دینے میں مذہب اربعہ
۲۳۸	ماؤن کے سب کو مضارب کے سب پر قیاس کرنے کا بیان
۲۳۹	عیب کے سبب ماؤن کا قیمت میں کمی کرنے کا بیان
	عیب کے سبب قیمت کی کمی میں اصل و ماؤن کے اختیار
۲۳۹	کا بیان
۲۳۰	ماؤن مدیون کے قرض کا رقبہ سے متعلق ہونے کا بیان
	غلام کے لئے حقداروں کا حق بطور ضمان و امانت ادا کرنے
۲۴۱	کا بیان
۲۴۳	غلام کی قیمت کو غلام کے حساب سے تقسیم کرنے کا بیان
	ماؤن کے قرضوں کو مرض موت والے کے قرضوں پر قیاس
۲۴۳	کرنے کا بیان
۲۴۳	محض آقا سے غلام کے مجبور نہ ہونے کا بیان
۲۴۶	علم کے سبب مجبور کرنے میں مذہب اربعہ
۲۴۶	مجبور کو نافذ کرنے میں عرف کے معتبر ہونے کا بیان
۲۴۶	موت کے سبب غلام کے مجبور ہونے کا بیان

۲۰۹	مدیونیت میں فقہی مذاہب کا بیان
-----	--------------------------------

### باب الفحص بسبب الذین

۲۱۰	جنہ باب قرض کے سبب حجر کے بیان میں ہے
۲۱۰	باب قرض کے سبب حجر کی فقہی مطابقت کا بیان
۲۱۰	دین کے سبب حجر نہ ہونے کا بیان
۲۱۱	استعمال و ابطال ہزل والے تصرفات میں حجر کے اثر کا بیان
۲۱۱	سقف مال کے سبب قاضی کے حجر کرنے میں مذہب اربعہ
۲۱۲	قاضی کا مفلس کے مال کی بیلائی کرنے کا بیان
	مدیون پر درہم کا قرض ہونے پر قاضی کا درہم فراہم کو دینے
۲۱۳	کا بیان
۲۱۳	قرض ادا نہ کرنے پر وعید کا بیان
۲۱۵	قضائے دین کے بعد مدیون حجر کے اقرار کا بیان
۲۱۶	مفلس کی قید کا مطالبہ کرنے کا بیان
۲۱۸	قرض خواہوں کا مال مدیون کو تقسیم کرنے کا بیان
	مفلس آدمی کے پاس دوسرے معلوم و محین آدمی کا مال ہونے
۲۲۱	کا بیان
۲۲۲	باس کی طلب پر خریداری پر پابندی عائد کرنے میں مذہب اربعہ
۲۲۲	مذہب احناف کے مطابق مقروض کو سہل دینے کا بیان
۲۲۳	بیع مسلم پر قیاس کرتے ہوئے استدلال کا بیان

### کتاب المانوں

۲۲۵	غلام کی کتاب ماؤن غلام کے بیان میں ہے
۲۲۵	کتاب ماؤن کی فقہی مطابقت کا بیان
۲۲۵	کتاب ماؤن کے شرعی مائدہ کا بیان
۲۲۶	اذن کے فقہی و شرعی معانی کا بیان
۲۲۷	نابالغ کے تصرفات کا بیان
۲۲۷	سکوت آقا کے سبب ثبوت اذن میں مذہب اربعہ
۲۲۸	آقا کی اجازت کے سبب غلام کیلئے تجارت جائز ہونے کا بیان

## کتاب الغصب

براک جانے والے غلام کے مگر پانچ دنوں کے لیے میں

- مذاہب اربعہ ..... ۲۴۷  
 ما دونہ باندی کے بیٹے کے مگر کا بیان ..... ۲۴۷  
 پابندی کے باوجود ما دون غلام کے اقرار کا بیان ..... ۲۴۹  
 اقرار کیلئے بعض شرائط و قیود کا بیان ..... ۲۵۱  
 مدیون غلام کے مال میں آقا کی ملکیت نہ ہونے کا بیان ..... ۲۵۱  
 غلام کے مال میں حق قرض کے مقدم ہونے کا بیان ..... ۲۵۲  
 ما دون غلام کا مثلی قیمت پر کوئی چیز بیچنے کا بیان ..... ۲۵۳  
 ما دون کی بیع میں تولیہ و مراحمہ پر قیاس کرنے کا بیان ..... ۲۵۶  
 آقا کا غلام کے ہاتھ مثلی چیز کو فروخت کرنے کا بیان ..... ۲۵۶  
 نفعہ غلام کا قرض نہ بننے پر قیاس کرنے کا بیان ..... ۲۵۷  
 قرضوں کے باوجود ما دون غلام کی آزادی کا بیان ..... ۲۵۸  
 دین و خلقت میں غلاموں کی مماثلت کا بیان ..... ۲۶۰  
 مدیون ما دون کی خرافہ کے ذریعے واپسی کا بیان ..... ۲۶۱  
 غائب بالغ کی صورت میں خریدار و فرماہ میں عدم خصوصیت  
 کا بیان ..... ۲۶۱  
 اپنے آپ کو غلام کہنے والے کی بیع میں تصرف کا بیان ..... ۲۶۲  
 سکوت سے بیع کرنے سے ثبوت اذن میں مذاہب اربعہ ..... ۲۶۳  
 مطلق غلام کو قرض کے بدلے بیچ دینے کا بیان ..... ۲۶۳

## مَصْلُ

- یہ فصل بچے اور معتوہ کے اذن بیان میں ہے ..... ۲۶۴  
 فصل بچے اور معتوہ کے اذن کی فقہی مطابقت کا بیان ..... ۲۶۴  
 مجنون و معتوہ میں فرق و مطابقت کا بیان ..... ۲۶۴  
 ولی کی اجازت کے سبب بچے کی خرید و فروخت کا بیان ..... ۲۶۴  
 مال کو بچے سپرد کرنے میں شرائط کا بیان ..... ۲۶۵  
 بچے کو اذن تصرف ملنے میں مذاہب اربعہ ..... ۲۶۶  
 فائدہ مند چیز میں بچے کی اہلیت ہونے کا بیان ..... ۲۶۷

غصب شدہ عتقاری کی ہلاکت پر ضمان نہ ہونے میں مذاہب

- اربعہ ..... ۲۸۲  
 عتقار میں نقص کا ضمان غاصب پر ہونے کا بیان ..... ۲۸۳  
 ظلم سے زمین چھینے پر وعید کا بیان ..... ۲۸۴  
 خنقل ہونے والی چیز کا غاصب سے ہلاک ہو جانے کا بیان ..... ۲۸۵

- قیمت مضمو بہ میں قسم کے ساتھ قول عامب کے اعتبار کا بیان ..... ۳۰۸
- عامب کا غضب کردہ غلام کو بیچ دینے کا بیان ..... ۳۰۹
- غضب شدہ کی بیچ و آزادی کے نفاذ میں مذاہب اربعہ ..... ۳۱۰
- مضمو بہ چیز میں اضافے کا عامب کے پاس امانت ہونے کا بیان ..... ۳۱۰
- غضب شدہ اٹھوں سے بچے لٹنے کا بیان ..... ۳۱۱
- قیمت میں کمی کا حساب عامب پر ہونے کا بیان ..... ۳۱۲
- عامب کا غضب شدہ باندی کو ماملہ کرنے کا بیان ..... ۳۱۳
- غضب شدہ عورت سے جماع جب مہ لازم ہونے کا بیان ..... ۳۱۵
- عامب کا غضب کردہ چیز کے منافع کا ضامن نہ ہونے کا بیان ..... ۳۱۵

### مَضْلٌ فِي غَضَبٍ مَا لَا يَسْقُومُ

- چوپہ فصل غیر متقومہ چیزوں کے غضب کے بیان میں ہے ..... ۳۱۷
- فصل غیر متقومہ چیزوں میں غضب کی فقہی مطابقت کا بیان ..... ۳۱۷
- مسلمان کا ذی کی شراب کو ہلاک کرنے پر عدم ضمان کا بیان ..... ۳۱۷
- دین آسانی میں جن چیزوں کے مال نہ ہونے کا بیان ..... ۳۱۸
- اہل ذمہ پر قوا میں شرع کے اجراء کا بیان ..... ۳۱۹
- جھوٹی قسم اٹھانے کی ممانعت کا بیان ..... ۳۲۰
- مسلمان سے شراب غضب کر کے سر کر بنانے کا بیان ..... ۳۲۱
- حرام مال کا تصرف میں لانے کا بیان ..... ۳۲۲
- کھال کی ہلاکت کے سبب ضمانت میں فقہی اختلاف کا بیان ..... ۳۲۳
- مردار کی کھال دباغت سے پاک ہو جاتی ہے ..... ۳۲۵
- مگر وہ جب صفت عامہ کے ساتھ ہو قاعدہ بخیرہ ..... ۳۲۶
- قد شافعی و مالکی کے مطابق مردار کی کھال کا حکم و فقہاء حنفی کا جواب ..... ۳۲۶
- ہلاک و استحلاک کھال پر فقہی جزئیات کا بیان ..... ۳۲۷
- شلی چیز میں بقعہ کے سبب ضمان ہونے کا بیان ..... ۳۲۹
- ذحول باجوں کو توڑنے پر ضمان ہونے کا بیان ..... ۳۳۰

- جان بوجہ کر دوسروں کا مال کھانے میں حرمت کا بیان ..... ۳۸۶
- غلام کو غضب کرتے ہوئے نفع اٹھانے کا بیان ..... ۳۸۷
- کسی چیز کے نقصان میں مورد اربعہ کا بیان ..... ۳۸۸
- غضب کردہ رانم سے باندی خریدنے کا بیان ..... ۳۸۹
- مضمو بہ چیز کو اجرت پر دینے میں فقہی تصریحات ..... ۳۹۰

### فَصْلٌ

- چوپہ فصل میں مضمو بہ میں تغیر کے بیان میں ہے ..... ۳۹۱
- فصل میں مضمو بہ میں تبدیلی کی فقہی مطابقت کا بیان ..... ۳۹۱
- غاصب کے سبب میں مضمو بہ میں تبدیلی کا بیان ..... ۳۹۱
- مضمو بہ کے میں میں تبدیلی کے سبب حق مالک نہ ہونے میں مذاہب اربعہ ..... ۳۹۳
- انتفاع غاصب میں دلیل استحسان کا بیان ..... ۳۹۳
- دلیل استحسان کا حدیث سے استدلال کرنے کا بیان ..... ۳۹۶
- سونا چاندی کو غضب کر کے درانم و دینار بنانے کا بیان ..... ۳۹۶
- صنعتی چیزوں کا حدودوں سے زیادہ نہ ہونے کا بیان ..... ۳۹۷
- اقرار نہ رہنے سے ثبوت شرکت کا بیان ..... ۳۹۸
- خالی زمین غضب کر کے مکان بنانے کا بیان ..... ۳۹۸
- غضب کر کے بکری کو ذبح کر دینے کا بیان ..... ۳۹۹
- معمولی طور پر کپڑے کے پھٹنے پر نقصان کا بیان ..... ۴۰۱
- زمین کو غضب کرتے ہوئے درخت لگانے کا بیان ..... ۴۰۲
- بغیر زمین کی ملکیت کا بیان ..... ۴۰۳
- غضب شدہ کپڑے کو کٹنے کا بیان ..... ۴۰۳
- کپڑے میں تغیر کے سبب تاوان و قیمت میں فقہی تصریحات ..... ۴۰۵

### فَصْلٌ

- چوپہ فصل مسائل متفرقہ کے بیان میں ہے ..... ۴۰۷
- فصل غضب میں مسائل متفرقہ کی فقہی مطابقت کا بیان ..... ۴۰۷
- غاصب کا غضب شدہ چیز کو غاصب کر دینے کا بیان ..... ۴۰۷





- ۳۸۷ ..... مٹو عز میں عمارت یا درخت لگانے کا بیان  
 ۳۸۸ ..... مشتری کا حق سنا کہ کے ساتھ قہر کرنے کا بیان  
 ۳۸۹ ..... شفع کا مٹو قیت پر مکان لینے کا بیان  
 ۳۹۰ ..... مکان کے منہم ہونے پر شفع کے اختیار کا بیان  
 ۳۹۱ ..... شفع کا مٹو کے ساتھ زمین کو لینے کا بیان  
 ۳۹۲ ..... خریدار کا پھل کو توڑ لینے کے بعد شفع کے آنے کا بیان  
 ۳۹۳ ..... خریدار کا پھل کو توڑ لینے کے بعد شفع کے آنے کا بیان

### بَاب مَا تَجِبُ فِيهِ الشَّفْعَةُ وَمَا لَا تَجِبُ

- ۳۹۴ ..... باب شوت و عدم شوت والی چیزوں کے بیان میں  
 ۳۹۵ ..... باب شوت و عدم شوت فقہی مطابقت کا بیان  
 ۳۹۶ ..... عمار میں شوت شفع کا بیان  
 ۳۹۷ ..... جن چیزوں میں شفع ہو سکتا ہے ان کا بیان  
 ۳۹۸ ..... سامان و کشتیوں میں شفع کے عدم شوت کا بیان  
 ۳۹۹ ..... عدم شفع والی چیزوں میں فقہی تصریحات کا بیان  
 ۴۰۰ ..... شفع میں مسلم و ذی کے حق کیلئے برابری کا بیان  
 ۴۰۱ ..... اہل ذمہ کے حقوق کا بیان  
 ۴۰۲ ..... وہ اسباب جن کے سبب شفع ثابت نہیں ہو سکتا  
 ۴۰۳ ..... مکان کے بدلے شرط پر نکاح کرنے کا بیان  
 ۴۰۴ ..... اقراء عرضی کی مصلحت میں حق شفع ثابت ہونے کا بیان  
 ۴۰۵ ..... ہبہ میں شفع نہ ہونے کا بیان  
 ۴۰۶ ..... خیاء شرط کے ساتھ خریدی گئی چیز میں شفع نہ ہونے کا بیان  
 ۴۰۷ ..... شرط خیاء کے ساتھ خریدی گئی چیز میں شفع نہ ہونے کا بیان  
 ۴۰۸ ..... بیع کا سدھ والے مکان میں شفع نہ ہونے کا بیان  
 ۴۰۹ ..... حق فتح کے سقوط کے سبب سے شوت شفع کا فقہی بیان  
 ۴۱۰ ..... جب مال زائل ہو جائے تو مٹو و پس لوٹ جاتا ہے  
 ۴۱۱ ..... کا حد و قہر یہ قسم شرکاء کے سبب سے کیسے حق شفع نہ ہونے  
 ۴۱۲ ..... کا بیان

- ۴۱۳ ..... خریدار عیب کا شفع میں اعتبار کرنے کا بیان

### فصل فی مسائل الاختلاف

- ۴۱۴ ..... یہ فصل شفع و خریدار کے اختلاف کے بیان میں ہے  
 ۴۱۵ ..... فصل شفع میں مسائل اختلاف کی فقہی مطابقت کا بیان  
 ۴۱۶ ..... شفع کے بارے میں شفع و خریدار کے اختلاف کا بیان  
 ۴۱۷ ..... شفع و خریدار دونوں میں سے شفع کی گواہی کے معتبر ہونے  
 ۴۱۸ ..... کا بیان  
 ۴۱۹ ..... پائے کا خریدار سے کم شفع کا دعویٰ کرنے کا بیان  
 ۴۲۰ ..... پائے کا زیادہ قیمت کہنے کی صورت میں دونوں سے قسم لینے  
 ۴۲۱ ..... کا بیان  
 ۴۲۲ ..... مکان بیع کر اس کی قیمت پر بقعہ کرنے کا بیان  
 ۴۲۳ ..... فصل اخذ مشعور کے بیان میں ہے  
 ۴۲۴ ..... فصل اخذ مشعور کی فقہی مطابقت کا بیان  
 ۴۲۵ ..... خریدار کے حق میں کی کا حق شفع کیلئے بھی ہونے کا بیان  
 ۴۲۶ ..... خریدار کا پائے کیلئے قیمت میں اضافہ کرنے کا بیان  
 ۴۲۷ ..... سامان کے بدلے گھر خریدنے پر شفع پر قیمت لازم ہونے  
 ۴۲۸ ..... کا بیان  
 ۴۲۹ ..... مختلف الاجناس اشیاء کے بدلے میں لزوم قیمت کا بیان  
 ۴۳۰ ..... ادھار قیمت پر فروخت کردہ مکان میں شفع کے اختیار کا بیان  
 ۴۳۱ ..... شفع کا نقدی سے مکان لینے پر قیمت کا مشتری سے ساقط ہونا  
 ۴۳۲ ..... جانے کا بیان  
 ۴۳۳ ..... قیمت کیلئے تقریر مدت کے سبب اختیار شفع کا بیان  
 ۴۳۴ ..... ذمی کا شراب و خنزیر کے بدلے میں مکان خریدنے کا بیان

### فصل

- ۴۳۵ ..... یہ فصل مشعورہ میں ہے  
 ۴۳۶ ..... فصل مشعورہ میں کی فقہی مطابقت کا بیان

فریقین کے اتار کرنے کے جب حق شفعہ ثابت ہونے

کا بیان ..... ۴۰۹

### باب مَا يَسْتَلُ بِهِ الشَّفْعَةُ

یہ باب شفعہ کو ہائل کرنے والی چیزوں کے بیان میں ہے ..... ۴۱۱

باب شفعہ ہائل کی فقہی مطابقت کا بیان ..... ۴۱۱

وقت بیچ جانے کے باوجود ترک اشہاد پر شفعہ ہائل ہونے

کا بیان ..... ۴۱۱

شفعہ کے ہائل ہونے میں بعض فقہی تصریحات ..... ۴۱۲

موت کے سبب شفعہ کے ہائل ہونے کا بیان ..... ۴۱۳

حق شفعہ کے ثبوت و سقوط میں فقہی تصریحات ..... ۴۱۴

تفاد شفعہ سے پہلے فروختگی کے سبب بطلان شفعہ کا بیان ..... ۴۱۵

خبر قیامت کی تبدیلی کے سبب حکم شفعہ کی تبدیلی کا بیان ..... ۴۱۶

خریدار کے بدلے کے سبب شفعہ ثابت ہونے کا بیان ..... ۴۱۷

### فصل

یہ فصل سقوط شفعہ کے حیلوں کے بیان میں ہے ..... ۴۲۰

فصل سقوط شفعہ کی فقہی مطابقت کا بیان ..... ۴۲۰

انقطاع ہمسائیگی کے سبب عدم شفعہ کا بیان ..... ۴۲۰

حیلہ کے ذریعے اسقاط و اشکال کا بیان ..... ۴۲۱

قیمت میں دی گئی چیز کے تبدیل ہونے میں شفعہ کا بیان ..... ۴۲۲

اسقاط شفعہ میں حیلہ کے مکروہ نہ ہونے کا بیان ..... ۴۲۳

حیلہ شفعہ کا حیلہ زکوٰۃ پر قیاس کرنے کا بیان ..... ۴۲۴

### مسائل متفرقة

یہاں شفعہ کے مسائل متفرقہ کا بیان ہوگا ..... ۴۲۵

شفعہ کے مسائل متفرقہ کی فقہی مطابقت کا بیان ..... ۴۲۵

مشترکہ پانچ خریداروں پر شفعہ کرنے کا بیان ..... ۴۲۵

غیر مقوم نصف مکان کو خریدنے کا بیان ..... ۴۲۶

ماذن غلام کیلئے حق شفعہ ثابت ہونے کا بیان ..... ۴۲۷

باب یا موی کا حق شفعہ کے بعد بیعت میں لغوی اختلاف کا بیان ..... ۴۲۷

### کتاب القسمة

یہ کتاب قسمة کے بیان میں ہے ..... ۴۳۱

کتاب قسمة کی فقہی مطابقت کا بیان ..... ۴۳۱

قسمة کا فقہی مفہوم ..... ۴۳۱

کتاب قسمة کے شرعی اخذ کا بیان ..... ۴۳۱

امیان مشترکہ میں قسمة کی مشروعیت کا بیان ..... ۴۳۲

دونوں کی خریداری کے بعد مرابحہ نہ ہونے کا بیان ..... ۴۳۳

قاضی کا اجرت پر مقسم مقرر کرنے کا بیان ..... ۴۳۳

قاضی کا غلام کو ایک قاسم پر مجبور نہ کرنے کا بیان ..... ۴۳۴

قاسم کی اجرت کا عدد دوس کے مطابق ہونے کا بیان ..... ۴۳۵

قاضی کے پاس شرکا کا دعویٰداشت کرنے کا بیان ..... ۴۳۶

ایک زمین پر دو آدمیوں کا دعویٰ کرنے کا بیان ..... ۴۳۸

وفات و تعدد ورثاء پر شہادت قائم کرنے کا بیان ..... ۴۳۹

تقسیم کے درمیان مشترکہ مال میں تقسیم کرنے کا بیان ..... ۴۴۰

زمین کا عاقب و وارث کے قبضہ میں ہونے کا بیان ..... ۴۴۰

ایک وارث ہونے کی صورت میں تقسیم نہ ہونے کا بیان ..... ۴۴۱

ولی یا موی کیلئے حقوق قسمة کا بیان ..... ۴۴۲

### فصل فِيمَا يَنْسَمُ وَمَا لَا يَنْسَمُ

یہ فصل تقسیم ہونے والی اور نہ ہونے والی چیزوں کے بیان

میں ہے ..... ۴۴۳

فصل تقسیم وغیر تقسیم اشیاء کی فقہی مطابقت کا بیان ..... ۴۴۳

دونوں شرکا کا اپنے حصے سے نفقہ اٹھانے کا بیان ..... ۴۴۴

کسی خرفیق کے نقصان کے سبب عدم تقسیم کا بیان ..... ۴۴۴

کیل و موزونی چیز میں تقسیم کرنے کا بیان ..... ۴۴۵

جواہر و غلاموں کی تقسیم نہ ہونے کا بیان ..... ۴۴۶

حمام و کنوئیں میں تقسیم میں رضامندی ہونے کا بیان ..... ۴۴۷

## فصل

- ۳۶۸ ..... یہ فصل حقدار ہونے کے بیان میں ہے۔  
 ۳۶۸ ..... معین حصے سے حقدار نکل آنے کا بیان  
 ۳۶۹ ..... تقسیم کے بعد حقدار نکل آنے میں فقہی اختلاف کا بیان  
 ۳۷۰ ..... ایک شریک کا مکان میں ٹکٹ کو مقدم کرنے کا بیان  
 ۳۷۱ ..... تقسیم کے بعد ترکہ میں دین محیط کے ظاہر ہونے کا بیان  
 ..... تقسیم کے بعد قرض خواہوں کو میت کو قرض سے بری کرنے  
 ۳۷۲ ..... کا بیان  
 ۳۷۳ ..... تقسیم کرنے والوں میں سے ایک کا دعویٰ دین کرنے کا بیان

## فصل فی المہایات

- ۳۷۵ ..... یہ فصل تقسیم منافع کے بیان میں ہے۔  
 ۳۷۵ ..... فصل مہایات کی فقہی مطابقت کا بیان  
 ۳۷۵ ..... مہایات کا فقہی مفہوم  
 ۳۷۵ ..... احسان کے طور پر مہایات کے جواز کا بیان  
 ۳۷۶ ..... ایک مکان میں شرط رہائش پر مہایات کرنے کا بیان  
 ۳۷۷ ..... دو غلاموں کو خدمت میں مہایات کرنے کا بیان  
 ۳۷۹ ..... دو مکانوں میں شرط رہائش پر مہایات کرنے کا بیان  
 ۳۸۰ ..... جانوروں میں مہایات کرنے میں فقہی اختلاف کا بیان  
 ۳۸۱ ..... دو مکانوں کو کرایہ پر دینے میں مہایات کے جواز کا بیان  
 ..... دو غلاموں کی مہایات کو دو مکانوں کی مہایات پر قیاس کرنے  
 ۳۸۲ ..... کا بیان  
 ۳۸۳ ..... مشترکہ درخت یا بکری میں مہایات کرنے کا بیان  
 ۳۸۳ ..... درختوں کا بطور بیج زمین کی تقسیم میں داخل ہونے کا بیان

## کتاب المزارعة

- ۳۸۴ ..... یہ کتاب مزارعت کے بیان میں ہے۔  
 ۳۸۴ ..... کتاب مزارعت کی فقہی مطابقت کا بیان  
 ۳۸۴ ..... مزارعت کا فقہی مفہوم

- ۳۷۷ ..... ایک ہی شریک میں مشترکہ مکانوں کی تقسیم کا بیان  
 ۳۷۹ ..... اختلاف جنس کے سبب الگ تقسیم کرنے کا بیان  
 ۳۸۰ ..... مشترکہ مکان میں باری باری رہائش کرنے کا بیان  
 ..... فصل فی کیفیۃ التقسیم  
 ۳۸۱ ..... یہ فصل قسمت کی کیفیت کے بیان میں ہے۔  
 ۳۸۱ ..... فصل کیفیت قسمت کی فقہی مطابقت کا بیان  
 ۳۸۱ ..... تقسیم کرنے کی کیفیت کا فقہی مفہوم  
 ۳۸۲ ..... تقسیم کا قضاء کے حکم میں ہونے کا بیان  
 ..... درام و دیناروں کا شرک و کی رضامندی کے بغیر تقسیم نہ ہونے

- ۳۸۳ ..... کا بیان  
 ..... زمین و عمارت کو قیوت کے اعتبار سے تقسیم کرنے کا بیان  
 ۳۸۳ ..... سیل و طریق کا تقسیم میں شروط نہ ہونے کا بیان  
 ۳۸۴ ..... راستے اور سیل کا تقسیم میں شامل ہونے کا بیان  
 ۳۸۵ ..... مختلف منزل والوں گھر میں قسمت کا بیان  
 ۳۸۷ ..... منفعہ کے اضافے کے سبب اختیار میں فقہی تصریحات  
 ۳۸۸ ..... مشترکہ زمین میں اجازت کے بغیر مکان بنانے کا بیان  
 ۳۸۹ ..... قسمت میں قاسم کی شہادت کی قبولیت کا بیان  
 ۳۹۰ ..... ایک گواہی پر فیصلہ کرنے میں مذاہب اربعہ  
 ۳۹۰ ..... قاسم کی اجرت کے سبب شہادت کے عدم قبول کا بیان  
 ۳۹۱ ..... ایک قاسم کی شہادت کے عدم قبول کا بیان  
 ۳۹۲ ..... ایک شخص کی گواہی میں چند فقہی تصریحات

## باب دعویٰ الغلط فی القسمة

## والاستحقاق فیھا

- ۳۹۴ ..... یہ باب قسمت و حقدار ہونے میں غلط دعویٰ کے بیان میں ہے۔  
 ۳۹۴ ..... شرکاء میں سے کسی کا تقسیم میں غلط دعویٰ کرنے کا بیان  
 ۳۹۵ ..... خصم تقسیم کے قول کو قسم کے ساتھ قبول کرنے کا بیان  
 ۳۹۶ ..... دو شرکاء میں مکان کی تقسیم کا بیان

۵۲۲..... مساقات کا فقہی ملبوم	۴۸۴..... اسلام میں مزارعت کے جائز و ناجائز ہونے کی بحث
۵۲۲..... جواز مساقات کے شرعی ماخذ کا بیان	۴۸۴..... بیانی کے متعلق حدیث بخاری کی تحقیق
۵۲۳..... جواز مساقات کی شرائط کا بیان	۴۸۶..... مزارعت کا تہائی یا چوتھائی پر باطل ہونے کا بیان
۵۲۳..... جرثمرہ کے ساتھ مساقات کے باطل ہونے کا بیان	۴۸۷..... تین چوتھائی پر مزارعت کرنے کے فقہی مذاہب
..... حدیث بیان نہ کرنے میں بطور استحسان مساقات کے جواز	۴۸۸..... مزارعت فاسدہ کے سبب عامل کو اجرت مثلی ملنے کا بیان
۵۲۵..... کابیان	۴۸۹..... مزارعت کے صحیح ہونے کیلئے شرائط کا بیان
..... فوائد مقصود دینی مدت کے سبب مساقات کے فاسد ہونے	۵۰۱..... صاحبین کے نزدیک مزارعت کی صورت اور بعد کا بیان
۵۲۶..... کابیان	۵۰۳..... مزارعت کی فاسد صورتوں کا بیان
..... عمومی طور پر پائے جانے والے درختوں میں جواز مساقات	۵۰۳..... جواز مزارعت کے فقہی استدلال کا بیان
۵۲۷..... کابیان	۵۰۳..... مدت معلومہ کے بغیر مزارعت کے صحیح نہ ہونے کا بیان
۵۲۹..... معاملہ میں عامل کو نصف سے زائد دینے کا بیان	۵۰۶..... کاشتکاری کی زمین مالک میں ملکیت کا بیان
۵۲۹..... فاسد مساقات پر عامل کو مثلی اجرت دینے کا بیان	۵۰۶..... پانی کے کھالوں پر شرط لگا کر مزارعت کرنے کا بیان
۵۳۱..... انتقال عائدین کے سبب ورثاء عامل کے اختیار کا بیان	۵۰۸..... دونوں کا نصف نصف دانوں پر مزارعت کرنے کا بیان
۵۳۱..... مدت معاملہ ختم ہونے پر پھلوں کی گمرانی کا بیان	۵۰۹..... طے شدہ تقسیم مزارعت میں کسی بیشی کرنے کا بیان
۵۳۳..... اعذار کے سبب مساقات کے ختم ہو جانے کا بیان	۵۰۹..... زمین والے کی جانب سے بیج ہونے پر مثلی اجرت کا بیان
۵۳۳..... خالی زمین مقررہ مدت تک درخت لگانے کا بیان	۵۱۴..... مزارعت میں بیج والے کو کام پر مجبور نہ کرنے کا بیان
۵۳۵..... عامل کا غلاموں سے مساقات کے سوا کوئی کام لینے کی ممانعت	..... عائدین میں سے کسی ایک کی موت کے سبب مزارعت کے
۵۳۵..... سونے چاندی کے بدلے زمین نہ کرانے پر دینے کا بیان	۵۱۴..... باطل ہونے کا بیان
۵۳۶..... شرح ہدایہ کے اختتامی کلمات کا بیان	۵۱۳..... مالک زمین کا قرض میں زمین کو فروخت کرنے کا بیان
	۵۱۵..... مدت مزارعت تک بھتی کی کٹائی نہ ہونے کا بیان
	۵۱۶..... مالک زمین کو کچی فصل کٹوانے کی اجازت نہ ہونے کا بیان
	۵۱۷..... فصل کٹوانی کی اجرت دونوں پر ہونے کا بیان
	۵۱۸..... عقد مزارعت میں غیر متقاضی شرط کے ہونے کا بیان
	۵۱۸..... مزارعت و مساقات میں فرق کا بیان
	<b>کتاب المساقاة</b>
	۵۲۲..... ﴿یہ کتاب مساقات کے بیان میں ہے﴾
	۵۲۳..... کتاب مساقات کی فقہی مطابقت کا بیان

## مقدمہ رضویہ

الحمد لله الذي جعل العلماء ورثة الأنبياء، وخلاصة الأولياء، الذين يدعوا لهم ملائكة السماء، والسمك في الماء، والطير في الهواء. والصلاة والسلام الأتمان الأعمان على زبدة خلاصة الموجودات، وعمدة سلاله المشهودات، في الأصفياء الأزكياء، وعلى آله الطيبين الأطهار الأتقياء، وأصحابه الأبرار نجوم الاقتداء والاهتداء. اما بعد فيقول العبد الضعيف الى حرم ربه الباري، محمد لياقت على الحنفى الرضوى البريلوى غفرله والوالديه، الساكن قرية سنتيكا من مضافات بهاولنگر. أعلم ان الفقه اساس من سائر العلوم الدينية وامور الدنياوية. احرر شرح الهدايه باسم "فيوضات الرضويه في تشریحات الهدايه" بتوفى الله تعالى و بوسيلة النبى الكريم ﷺ. ومن علوم فقهاء الصحابة والتابعين وائمة المجتهدين فى الامة المسلمة، (رضى الله عنهم)

## مذاهب اربعہ کے طبقات مجتہدین

### فقه حنفیہ کے طبقات فقہاء

علماء ابن کمال پاشا (متوفى ۹۳۰ھ) کی تصریح کے مطابق فقہاء احناف کے کل سات طبقات ہیں۔

(۱) مجتہدین فی الشرع

وہ حضرات جو براہ راست اادلہ اربعہ (قرآن و سنت، اجماع و قیاس) سے اصول و کلیات و جزئیات و احکام مستنبط کرتے ہیں، جیسے ائمہ اربعہ اور ان کے درجہ کے مجتہدین، ان کو مجتہدین مطلق بھی کہا جاتا ہے۔

(۲) مجتہدین مذہب

وہ حضرات فقہاء ہیں جو قواعد و کلیات میں تو اپنے استاد اور مجتہد مطلق کے پابند ہوتے ہیں، لیکن جزئیات و فرعی مسائل میں تنہا ذرا سی کی تصدیق چھوڑ دیتے ہیں، اس تصریح کے مطابق اس زمرے میں حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ اور امام محمد علیہ الرحمہ

وغیرہ کو داخل مانا گیا نظر ہے، کیونکہ ان حضرات نے فروع کی طرح اصول میں بھی اجتہادات کئے ہیں اور حضرت امام ابوحنیفہ علیہ الرحمہ کے اصول سے اختلاف کیا ہے، اسلئے شوافع کے یہاں جو مجتہد متنب کی تعریف ہے وہ زیادہ صحیح معلوم ہوتی ہے ان حضرات نے یہ تعریف کی ہے کہ جو حضرات رائے اور دلیل رائے، فروع اور استنباط کے اصول میں کسی امام کے مقلد نہ ہوں، البتہ ان کے اجتہاد استنباط کا بیج کسی صاحب مذہب امام کے مطابق ہو (مقدمہ المجموع) اس تعریف کے مطابق ابو یوسف، امام محمد اور امام زفر کو مجتہد متنب قرار دیا جاسکتا ہے۔

(۳) مجتہدین فی المسائل

مذہب میں کچھ مسائل ایسے بھی ہوتے ہیں جن کے بارے میں اصحاب مذہب کی کوئی صراحت مقول نہیں ہوتی تو جو حضرات فقہاء مذہب کے قواعد و ضوابط کو سامنے رکھ کر غیر منصوص مسائل کے احکام متعین کرتے ہیں انہیں مجتہدین فی المسائل کا لقب دیا جاتا ہے، یہ حضرات اصول و فروع کسی چیز میں بھی اپنے امام سے الگ راہ اپنانے کا حق نہیں رکھتے اس طبقہ میں امام احمد بن عمر خصال علیہ الرحمہ (متوفی ۲۹۱ھ) امام حمادی علیہ الرحمہ (متوفی ۳۲۱ھ) امام ابوالحسن کاشغری علیہ الرحمہ (متوفی ۳۲۰ھ) شمس الاعظمی طحاوی علیہ الرحمہ (متوفی ۲۲۸ھ) شمس الاعظمی سرخسی علیہ الرحمہ (متوفی ۲۸۳ھ) شمس الاسلام بزدوی علیہ الرحمہ (متوفی ۲۸۲ھ) اور علامہ فخر الدین قاضی خاں علیہ الرحمہ (متوفی ۵۵۲ھ) وغیرہ کے اسامہ قابل ذکر ہیں۔

(۴) اصحاب التخریج

وہ فقہاء کرام جو اجتہاد کی صلاحیت تو نہیں رکھتے، لیکن اصول و مآخذ کو محفوظ رکھنے کی بنیاد پر اپنی قدرت ضرور رکھتے ہیں کہ جو جہیں یا بھل قول کی تعیین و تفصیل کر سکیں، اور نظائر فقہیہ اور قواعد مذہب پر نظر کر کے اپنی ذمہ داری انجام دینے کے اہل ہوں، انہیں اصحاب تخریج کہا جاتا ہے، اس طبقہ میں امامہ صامی رازی (متوفی ۳۷۰ھ) اور ان جیسے حضرات کا نام لیا جاسکتا ہے۔

(۵) اصحاب الترجیح

اس طبقہ کے فقہاء کا کام یہ ہے کہ وہ مذہب کی بعض روایت کو دوسری روایت پر اپنے قول بذوالاولیٰ، ہذا الصحیح، ہذا اوضح وغیرہ کلمات کے ذریعہ ترجیح دیتے ہیں، اس طبقہ میں ابوالحسن قدوسی علیہ الرحمہ (متوفی ۲۲۸ھ) صاحب ہدایہ، علامہ مرغینانی علیہ الرحمہ (متوفی ۵۹۳ھ) وغیرہ شامل ہیں۔

(۶) اصحاب تمیز مقلدین

ان حضرات کا کام صرف اتنا ہے کہ وہ مذہب کی مضبوط و کمزور روایات میں فرق و امتیاز کرتے ہیں اور ظاہر راویات اور روایت نادرہ کی پہچان رکھتے ہیں، اکثر اصحاب متون اس طبقہ سے تعلق رکھتے ہیں، مثلاً صاحب کنز علامہ نسفی علیہ الرحمہ (متوفی ۷۱۰ھ) صاحب مختار علامہ موصلی علیہ الرحمہ (متوفی ۶۸۳ھ) اور صاحب وقایہ علامہ تاج الشریعہ علیہ الرحمہ (متوفی ۷۲۷ھ) وغیرہ، یہ حضرات اپنی تعقیقات میں مزود اور غیر معتبر اقوال نقل کرنے سے اجتناب کرتے ہیں۔

(۷) غیر مقلدین

جو حضرات گذشتہ طبقات میں سے کسی بھی ذمہ داری کو اٹھانے کی اہلیت نہ رکھتے ہوں، انہیں ساتویں طبقہ میں رکھا جاتا ہے۔  
درحقیقت یہ لوگ فقیہ نہیں بلکہ محض ناقل فتاویٰ ہیں، آج کل کے اکثر مفتیان کرام کا تعلق اسی طبقہ سے ہے، اس لئے اس طبقہ کے  
لوگوں پر پوری احتیاط لازم ہے، جب تک مسئلہ منع نہ ہو اس وقت تک جواب دینے سے گریز کرنا چاہئے۔ (رسم الہفتی ۲۸، ۳۲)  
فقہ مالکیہ کے طبقات فقہاء

فقہاء مالکیہ کے یہاں مجتہد مطلق کے بعد مقلدین کے چار طبقات مقرر کئے گئے ہیں، مجتہدین مشہورین، مجتہدین مخربین، فقہاء  
انفس اور مقصد اصحاب افتاء۔

(۱) مجتہد منسوب

وہ ہے جو مستقل طور پر اولیٰ شریعہ کے ذریعہ مسائل و احکام کا استنباط کرے؛ البتہ اس استنباط و اجتہاد میں وہ صاحب مذہب  
کے اصول و قواعد ہی کو مشعل راہ بنائے اور ان سے تجاوز نہ ہو، اس طبقہ میں اصحاب علیہ الرحمہ، ابن قاسم علیہ الرحمہ اور ابن وہب علیہ  
الرحمہ ہیں۔

(۲) مجتہد مخرج

وہ ہیں جو امام کے مذہب کو ثابت کرنے اور ان کے دلائل کو مستحکم کرنے کا فریضہ انجام دیں اور امام کے اصول کے پابند رہ کر  
اجتہاد کریں، فرق یہ ہے کہ "مجتہد منسوب" صاحب مذہب کے اصول کا پابند رہتے ہوئے فروعی مسائل میں اپنے امام کی رائے سے  
اختلاف بھی کرتا ہے، جبکہ مجتہد مخرج فروعی احکام میں بھی صاحب مذہب سے اختلاف نہیں کرتا۔  
(۳) فقیہ انفس

وہ فقہاء ہیں جو اچھی طرح مذہب مالکی سے آگاہ ہوں، دلائل احکام سے واقف ہوں، البتہ استنباط نہ کرتے ہوں، ان کو فتویٰ  
دینے کا حق تو ہے ہی، بوقت ضرورت یہ احکام کی تخریج بھی کرتے ہیں؛ لیکن تخریج و استنباط میں ان کا درجہ مخربین سے کم ہے اور  
علماء ان کو حق تخریج دینے پر متفق نہیں ہیں۔

(۴) فقہاء کے یہی تینوں طبقات ہیں، جن کو فقہ مالکی میں فتویٰ دینے کا حق ہے، ان کے بعد عام مقلدین کا درجہ ہے، جن کو  
فتویٰ دینے کا حق حاصل نہیں؛ چنانچہ کہا جاتا ہے کہ فتوؤں کے معاملہ میں مالکیہ کے یہاں بڑی شدت برتی جاتی ہے۔ (حیات امام  
ملک علیہ الرحمہ)

فقہ مالکی کی مقبولیت

ابتداءً فقہ مالکی کا اشاعت ابن وہب کے ذریعہ مصر اور مغرب کے علاقہ میں ہوئی؛ پھر ابو الحسن قرمسی علیہ الرحمہ کے ذریعہ

اندلس میں ہوئی، لیکن اس وقت فقہ مالکی زیادہ تر مراکش اور مغربی ممالک میں رواج ہے۔

### فقہ شافعیہ کے طبقات فقہاء

فقہ شافعی میں فقہاء کے پانچ طبقات کئے گئے ہیں۔ (۱) مجتہد مستقل (۲) مجتہد متنب (۳) اصحاب وجہ (۴) فقہ انفس (۵) اصحاب افتاء مجتہد مستقل

وہ ائمہ ہیں جو اجتہاد و استنباط میں اپنا مستقل بیج رکھتے ہوں، جیسے: ائمہ اربعہ۔

### مجتہد متنب

وہ حضرات ہیں جو رائے اور دلیل رائے، فروع اور استنباط کے اصول، کسی میں امام کے مقلد نہ ہوں البتہ ان کے اجتہاد و استنباط کا بیج کسی صاحب مذہب امام کے مطابق ہو، فقہاء شوافع میں حرنی، ابو ثور، ابو بکر بن منذر، علیہم الرحمہ وغیرہ کا شمار اسی طبقہ میں ہے۔

### اصحاب وجہ

ان فقہاء کو کہتے ہیں جو امام کے اصول کی روشنی میں اجتہاد کرتے ہوں، لیکن دلائل میں امام کے مقرر کئے ہوئے اصول و قواعد سے انحراف نہ کرتے ہوں۔

### فقہ انفس

وہ حضرات ہیں جن کو اپنے مذہب کے احکام معلوم ہوں اور ان کے دلائل سے بھی واقف ہوں اور اختلاف اقوال کی صورت میں ایک کو دوسرے پر ترجیح دینے کی صلاحیت رکھتے ہوں۔

### اصحاب افتاء

وہ لوگ ہیں جو مذہب کی جزئیات اور فتاویٰ سے واقف ہوں، امام کے اقوال بھی ان کے سامنے ہوں اور مشیین مذہب کی تحریجات بھی، ان حضرات کو اجتہاد کا حق تو حاصل نہیں ہوتا، البتہ اگر کوئی مسئلہ پیش آئے جس میں علماء مذہب کی رہنمائی موجود نہ ہو، البتہ علماء مذہب سے منقول کوئی ایسا جزئیہ موجود ہو کہ ادنیٰ تاہل سے یہ بات بھیجی جاسکتی ہو کہ وہی حکم اس پیش آمدہ مسئلہ پر بھی جاری ہونا چاہئے تو اس کے لئے اس کے مطابق فتویٰ دینے کی گنجائش ہے۔ (مقدمہ مجموع)

### فقہ شافعی کی مقبولیت

اس وقت مصر، اندونیشیا، یمن، عراق اور ہندوپاک کے ساحلی علاقوں میں فقہ شافعی کے متبعین پائے جاتے ہیں، اہل سنت میں فقہ شافعی کے بعد سب سے زیادہ اسی فقہ کو قبولیت حاصل ہوئی ہے۔



## فقہ حنبلیہ کے طبقات فقہاء

دوسرے مکاتب فقہ کی طرح حنبلیہ نے بھی فقہاء کے طبقات مقرر کئے ہیں، علامہ ابن تیم نے عام مقلدین کے علاوہ فقہاء کے چار طبقات بیان کئے ہیں، مجتہد مطلق، مجتہد فی المذہب، مجتہد مستنب فی المذہب، متفق فی المذہب۔

(۱) مجتہد مطلق، یہ تو ظاہر ہے کہ صاحب مذہب ہیں۔

(۲) مجتہد فی المذہب

وہ ہے جو احکام اور دلائل احکام دونوں ہی میں اپنے امام کے مسلک کا پابند ہو، البتہ اپنے اجتہاد اور فتویٰ میں اس نے عمومی طور پر اس کے طریق استدلال اور آراء کو اختیار کیا ہو۔

(۳) مجتہد مستنب

وہ ہے جو امام کی رائے سے انحراف نہ کرتا ہو، البتہ جن مسائل میں امام کی رائے منقول نہ ہو ان میں خود اجتہاد کرتا ہو، ان کو اصحاب و جرح بھی کہا جاتا ہے۔

(۴) متفق فی المذہب

فقہی اور مذہب کی فروغ سے واقف ہوتا ہے، یہ کتاب سنت سے براہ راست استدلال نہیں کرتا، بلکہ اگر کہیں کتاب سنت کی نصوص کا ذکر بھی کرتا ہے تو مختصر تبرکاً۔ (اعلام المؤمنین)

ابوہمان نے تیسرے اور چوتھے طبقے کے درمیان ایک طبقہ "فقہ انفس" کا اضافہ کیا ہے جن کا کام اختلافی آراء میں تنقیح و ترجیح کا ہے۔ (احمد بن حنبل)

فقہ حنبلی کے قبعین

احمد اہل سنت میں امام احمد بن حنبل رحمہ اللہ کے قبعین کی تعداد ہمیشہ کم رہی ہے، اس کی وجہ یہ نہیں ہے کہ اس فقہ میں کوئی کمی یا خامی ہے، بلکہ اسکی اصل وجہ ایک تو امام احمد رحمہ اللہ کا دور امام ابوہنبل سے آخر کا ہے، اس سے پہلے دوسرے فقہاء مجتہدین کی فقہ مقبول و مردمج ہو چکی تھی دوسرے امام احمد بن حنبل اپنے ورع و تقویٰ اور احتیاط کے پیش نظر اپنی آراء کی نقل و روایت سے گریز کیا کرتے تھے، تیسرے فقہ حنبلی کی ایک ایسے علاقے میں پیدائش و نشو و نما ہوئی جہاں فقہ حنفی کا آفتاب بام عروج پر تھا، چوتھے جس طرح سلاطین کی نصرت و حمایت فقہ حنفی کو یا مغرب میں فقہ مالکی کو یا ابوہنبل کے عہد میں فقہ شافعی کو حاصل تھی، اس طرح فقہ حنبلی کو حمایت حاصل نہ تھی۔ (حیات امام احمد بن حنبل، ستمبر ۱۹۹۹ء، تالیف: شیخ ابوہریرہ)

محمد لیاقت علی رضوی

چک سنی کا سہا و لنگر

## کتاب المکاتب

﴿یہ کتاب مکاتب کے بیان میں ہے﴾

کتاب مکاتب کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ بدر الدین عینی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ کتاب اجارہ اور کتاب مکاتب کو ایک ساتھ بیان کرنے کی فقہی مطابقت یہ ہے کہ ان میں سے ہر ایک کے سبب سے غیر مال کے مقابلے میں مال حاصل کیا جاتا ہے مگر اجارہ کے مسائل مکاتب کی بہ نسبت زیادہ ہیں اسی سبب سے اجارہ کو مکاتب پر مقدم کیا گیا ہے۔ (البنائے شرح الہدایہ، کتاب مکاتب، مکتبہ حقانیہ لکھنؤ)

مکاتب کا لغوی فقہی مفہوم

مکاتب اس غلام یا لونڈی کو کہتے ہیں جس کو مالک یہ کہہ دے کہ اگر تو اتنا روپیہ اتنی مدتوں میں ادا کر دے تو تو آزاد بنے۔ لفظ مکاتب تاء کے زبر اور زیر ہر دو کے ساتھ منقول ہے۔

جانفہ ابن حجر عسقلانی شافعی رحمہ اللہ فرماتے ہیں والی مکاتب بالفتح من تقع له الكتابة وبالكسر من تقع منه یعنی ذر کے ساتھ جس کے لیے کتابت کا معاملہ کیا جائے اور ذر کے ساتھ جس کی طرف سے کتابت کا معاملہ کیا جائے۔ تاریخ اسلام میں سب سے پہلے مکاتب حضرت سلمان فارسی رضی اللہ عنہ ہیں اور غزوتوں میں حضرت بربرہ رضی اللہ عنہا ہیں۔

مکاتب کا فقہی مفہوم

مکاتب اصطلاح شریعت میں غلام و آقا کے درمیان معاہدے کا نام ہے۔ غلام اپنے آقا سے یہ کہے کہ میں کس کر اتنا مال تجھے دے دوں تو آزاد ہو جاؤں اور مالک اسے منظور کرے۔ یہ مکاتب اگرچہ ابھی غلام رہے گا۔ لیکن پیشہ یا تجارت اختیار کرنے کے باب میں خود مختار ہو جائے گا۔ پھر اگر شرط پوری ہوگی تو آزاد ہو جائے گا۔ نہ پوری ہونے کی صورت میں غلام یا تو خود ہی مکاتب فتح کر لے ورنہ قاضی کر دے گا۔

مکاتب اس غلام کو کہتے ہیں جس کو ایک رقم معین کے ادا کرنے کے بعد آزادی کا حق حاصل ہو جاتا ہے، حضرت ام سلمہ رضی اللہ عنہا اپنے غلاموں کو مکاتب بناتی تھیں؛ لیکن قبل اس کے کہ پورا معاوضہ یعنی بدل کتابت ادا کریں اس سے کسی قدر رقم لے کر جلد اسے جد آزاد کر دیتی تھیں۔ (موطا امام مالک، کتاب العتق والولاء باب القطاعۃ فی الکتابۃ)

## کتاب مکاتب کے شرعی مآخذ کا بیان

غلاموں کی آزادی کی ایک صورت یہ ہے کہ ان سے یہ شرط کر لی جائے کہ اتنی مدت میں وہ اس قدر رقم ادا کر کے آزاد ہو سکتے ہیں یہ حکم خود قرآن مجید میں مذکور ہے۔ فَكَاتِبُوهُمْ إِنْ عَلِمْتُمْ فِيهِمْ خَيْرًا (النور)  
اگر تم کو غلاموں میں بھلائی نظر آئے تو ان سے مکاتبت کر لو۔

لیکن حضرت عمر رضی اللہ عنہ کی خلافت سے پہلے یہ حکم وجوبی نہیں سمجھا جاتا تھا؛ لیکن آقا کو معاہدہ مکاتبت کرنے یا نہ کرنے کا اختیار تھا، لیکن حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے عملاً اس حکم کو وجوبی قرار دیا؛ چنانچہ جب سیرین نے آپ سے آقا کو معاہدہ مکاتبت کرنے سے انکار کر دیا، تو حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے ان کو ہوا کر دے سے مارا اور قرآن مجید کی اس آیت کے رو سے ان کو معاہدہ مکاتبت کرنے کا حکم دیا۔ (صحیح بخاری کتاب الکاتب)

حضرت عمر رضی اللہ عنہ ہمیشہ اس قسم کے غلاموں کی آزادی میں آسانیاں پیدا کرتے رہتے تھے، ایک بار ایک مکاتب غلام نے مال جمع کر کے بدل کتابت ادا کرنا چاہا؛ لیکن آقا نے یکشت رقم لینے سے انکار کر دیا اور با اقساط لینا چاہا، وہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ کی خدمت میں حاضر ہوا، تو انہوں نے کل رقم لے کر بیت المال میں داخل کر دیا اور کہا، تم شام کو آتا میں جہیں آزادی کا فرمان لکھ دوں گا، اس کے بعد لینے یا نہ لینے کا تمہارا سہ آقا کو اختیار ہوگا، آقا کو خبر ہوئی تو اس نے اسے آکر یہ رقم وصول کر لی۔

(طبقات ابن سعد، تذکرہ ابوسعید الخدری)

حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ بیان کرتے ہیں کہ اللہ کے رسول ﷺ فرماتے ہیں تم میں شخص ایسے ہیں کہ ان کی مدد کرنا اللہ نے اپنے ذمہ لے رکھا ہے راہ خدا میں لڑنے والا اور وہ مکاتب غلام جس کا دل کتابت ادا کرنے کا ارادہ ہو اور وہ شادی شدہ ہو یا کداسن رہنا چاہتا ہو۔ (سنن ابن ماجہ: جلد دوم: حدیث نمبر 676)

## آقا کا غلام کو باندی کو مکاتب بنانے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا كَتَبَ الْمُؤَلَّى عَبْدَهُ أَوْ أُمَّتَهُ عَلَى مَالٍ شَرَطَهُ عَلَيْهِ وَقِيلَ الْعَبْدُ ذَلِكَ صَارَ مُكَاتِبًا) أَمَّا الْجَوَارُ فَيَقُولُهُ تَعَالَى (فَكَاتِبُوهُمْ إِنْ عَلِمْتُمْ فِيهِمْ خَيْرًا) وَهَذَا لَيْسَ أَمْرًا بِإِجَابٍ بِإِجْمَاعٍ بَيْنَ الْفُقَهَاءِ، وَإِنَّمَا هُوَ أَمْرٌ نَذْبٌ هُوَ الصَّحِيحُ.

وَفِي الْحَمْلِ عَلَى الْإِبَاحَةِ الْغَاءُ الشَّرْطُ إِذْ هُوَ مُبَاحٌ بِدُونِهِ، أَمَّا النَّذْبَةُ مُعَلَّقَةٌ بِهِ، وَالْمُرَادُ بِالْخَيْرِ الْمَذْكُورِ عَلَى مَا قِيلَ أَنْ لَا يَضُرَّ بِالْمُسْلِمِينَ بَعْدَ الْعِتْقِ، فَإِنْ كَانَ يَضُرُّ بِهِمْ فَلَا فَضْلَ أَنْ لَا يَكَاتِبَهُ وَإِنْ كَانَ يَصِحُّ لَوْ قَعَلَهُ.

ترجمہ: فرمایا اور جب کسی آقا نے اپنے غلام یا اپنی باندی کو مال کی شرط پر مکاتب کیا ہے اور غلام نے اس کو قبول کر لیا ہے تو وہ

مکاتب بن جائے گا۔ اور اس جواز اللہ تعالیٰ کے اس ارشاد گرامی کے سبب سے ہے۔ "پس جب تم ناموں میں خیر نظر آئے تو تم ان کو مکاتب بناؤ۔ اور یہ امر فقہاء کے اجماع کے ساتھ وجوب کیلئے نہیں بلکہ استحباب کیلئے ہے اور صحیح بھی یہی ہے۔

کیونکہ اگر اس کو بابت پر محمول کرتے تو اس کے سبب سے شرط لغو ہو جاتی تھی۔ اس لئے کہ مکاتب تب بغیر شرط کے بھی مباح ہے لہذا استحباب ہونا اسی شرط کے ساتھ جوڑ دیا گیا ہے۔ اور جو قرآن میں خیر کو ذکر کیا گیا ہے اس سے مراد یہ ہے کہ آزادی کے بعد وہ غلام مسلمانوں کو نقصان نہ دے۔ کیونکہ اگر وہ نقصان دیتا ہے تو پھر افضل یہی ہے اس کو مکاتب نہ بنایا جائے۔ اور اگر پھر بھی مکاتب بنادیا تو مکاتب تب درست ہوگی۔

### مکاتب بنانے کی شرعی حیثیت میں فقہی مذاہب کا بیان

اللہ تعالیٰ ان لوگوں سے فرماتا ہے جو غلاموں کے مالک ہیں کہ اگر ان کے غلام ان سے اپنی آزادی کی بابت کوئی تحریر کرنی چاہیں تو وہ انکار نہ کریں۔ غلام اپنی کمائی سے وہ مال جمع کر کے اپنے آقا کو دے دے گا اور آزاد ہو جائے گا۔ اکثر علماء فرماتے ہیں یہ حکم ضروری نہیں فرض و واجب نہیں بلکہ بطور استحباب کے اور خیر خواہی کے ہے۔ آقا کو اختیار ہے کہ غلام جب کوئی ہنر جانتا ہو اور وہ کہے کہ مجھ سے اسی قدر روپیہ لے لو اور مجھے آزاد کر دو تو اسے اختیار ہے خواہ اس قسم کا غلام اس سے اپنی آزادی کی بابت تحریر چاہے وہ اس کی بات کو قبول کرے۔

حضرت عمر رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے زمانے میں، حضرت انس رضی اللہ تعالیٰ عنہ کا غلام سیرین نے جو مالہ رد تھا ان سے درخواست کی کہ مجھ سے میری آزادی کی کتابت کر لو۔ حضرت انس رضی اللہ تعالیٰ عنہ نے انکار کر دیا، دربار فاروقی میں مقدمہ گیا، آپ نے حضرت انس رضی اللہ تعالیٰ عنہ کو حکم دیا اور ان کے نہ ماننے پر کوڑے لگوائے اور یہی آیت تلاوت فرمائی یہاں تک کہ انہوں نے تحریر لکھوا دی۔ (بخاری) عطاء رحمۃ اللہ علیہ سے دونوں قول مروی ہیں۔

امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ کا قول یہی تھا لیکن نیا قول یہ ہے کہ واجب نہیں۔ کیونکہ حدیث میں ہے مسلمان کا مال بغیر اس کی دلی خوشی کے حلال نہیں۔ امام مالک رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں یہ واجب نہیں۔ میں نے نہیں سنا کہ کسی امام نے کسی آقا کو مجبور کیا ہو کہ وہ اپنے غلام کی آزادی کی تحریر کر دے، اللہ کا یہ حکم بطور اجازت کے ہے نہ کہ بطور وجوب کے۔ یہی قول امام ابو حنیفہ رحمۃ اللہ علیہ وغیرہ کا ہے۔

امام ابن جریر رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک مختار قول وجوب کا ہے۔ خیر سے مراد امانت داری، ہچکچائی، مال اور مال کے حاصل کرنے پر قدرت وغیرہ ہے۔ حضور صلی اللہ علیہ وسلم فرماتے ہیں اگر تم اپنے غلاموں میں جو تم سے مکاتب کرنا چاہیں، مال کے نہ کرنے کی صلاحیت دیکھو تو ان کی اس خواہش کو پوری کرو ورنہ نہیں کیونکہ اس صورت میں وہ لوگوں پر اپنا بوجھ ڈالیں گے یعنی ان سے سوال کریں گے اور تم پوری کرنا چاہیں گے اس کے بعد فرمایا ہے کہ انہیں اپنے مال میں سے کچھ دو۔ یعنی جو تم خیر بھیجے، اس میں سے کچھ صوف کر دو۔ چوتھائی یا تہائی یا آدھایا کچھ حصہ۔ یہ مطلب بھی بیان کیا گیا ہے کہ مال زکوٰۃ سے ان کی مدد کرو آقا بھی اور

دوسرے مسلمان بھی اسے مال زکوٰۃ میں تاکوہ مقرر رقم پوری کر کے آزاد ہو جائے۔ پہلے حدیث مکرر چکی ہے کہ جن تین قسم کے لوگوں کی مدد اللہ پر حق ہے ان میں سے ایک یہ بھی ہے لیکن پہلا قول زیادہ مشہور ہے۔

حضرت عمر رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے غلام ابو امیہ نے مکاتبہ کیا تھا جب وہ اپنی رقم کی پہلی قسط لیکر آیا تو آپ نے فرمایا جاؤ اپنی رقم میں دوسروں سے بھی مدد طلب کرو اس نے جواب دیا کہ امیر المؤمنین آپ آخری قسط تک تو مجھے ہی محنت کرنے دیجئے۔ فرمایا نہیں مجھے ڈر ہے کہ کہیں اللہ کے اس فرمان کو ہم چھوڑ نہ بیٹھیں کہ انہیں اللہ کا وہ مال دو جو اس نے تمہیں دے رکھا ہے۔ پس یہ پہلی قسطیں تمہیں جو اسلام میں ادا کی گئیں۔

ابن عمر رضی اللہ تعالیٰ عنہ کی عادت تھی کہ شروع شروع میں آپ نہ کچھ دیتے تھے نہ معاف فرماتے تھے کیونکہ خیال ہوتا تھا کہ ایسا نہ ہو آخر میں یہ رقم پوری نہ کر سکے تو میرا دیا ہوا مجھے ہی واپس آ جائے۔ ہاں آخری قسطیں ہوتیں تو جو چاہتے اپنی طرف سے معاف کر دیتے۔ ایک غریب مرفوع حدیث میں ہے کہ جو تعالیٰ چھوڑ دے لیکن صحیح یہی ہے کہ وہ حضرت علی رضی اللہ تعالیٰ عنہ کا قول ہے۔

بعض جدید مفسرین کے نزدیک امر مکاتبت کے وجوب کا بیان

مولانا عبدالرحمن کیلانی لکھتے ہیں کہ واضح رہے کہ عہد نبوی ﷺ میں معاشرے کا ایک کثیر حصہ غلاموں اور لونڈیوں پر مشتمل تھا۔ اور یہ معاشرہ کا جزو لا ینفک بن چکا تھا۔ کسی شخص کی دولت کا معیار یہی سمجھا جاتا تھا کہ اس کے پاس کتنے غلام ہیں۔ مگر یہ غلام ان آزاد لوگوں کی آمدنی کا ذریعہ بنتے تھے۔ منڈیوں میں غلاموں کا آزادانہ خرید و فروخت ہوتی تھی۔ جیسے ہمارے ہاں بھیروں اور گائے بھینسوں کی ہوتی ہے۔

اسلام نے اس اس غلام کے رواج کو سخت ناپسندیدہ سمجھا۔ غلاموں کی آزادی کے لئے ہر ممکن صورت اختیار کی لیکن شراب اور سود کی طرح اس کا کلی استیصال نہیں کیا۔ وجہ یہ ہے کہ تقایمات جنگیں ہوتی رہیں گی اور قیدی بننے رہیں گے۔ ایسے مواقع پر ایک غیر مسلم حکومت کے فوجی مشنوز قوم کی عورتوں پر جس طرح کی دست درازیاں کرتے اور ظلم و ستم ڈھاتے ہیں وہ کوئی دھکی چھپی بات نہیں۔ اسلام ایسی فحاشی اور ایسے مظالم کو حرام قرار دیتا ہے اور اس کے بجائے ملک بھین کی حلال راہیں کھولتا ہے۔ اسی اعلیٰ اخلاقی قدر کی بنا پر اسلام نے جنگی قیدیوں اور ملک بھین کا مکمل طور پر استیصال نہیں کیا۔

اسلام نے غلام کے رواج کی حوصلہ شکنی کے لئے بہت سے گناہوں کا کفارہ غلام کی آزادی قرار دیا۔ زکوٰۃ کے معارف میں سے ایک مصرف یہ بھی فرمایا۔ مسلمانوں کو بہت بڑے اجر کا وعدہ فرما کر غلاموں کو آزاد کرنے اور کرانے کی ترغیب دی۔ غرض یہ باب بھی بڑا طویل ہے۔ ایسے ہی ذرائع میں سے مکاتبت بھی غلاموں کی آزادی کا ایک ذریعہ ہے۔ مکاتیب کا لغوی معنی تو باہمی تحریر یا لکھا پڑھی ہے۔ اور اصطلاحاً اس سے مراد وہ (تحریری یا زبانی) معاہدہ ہے جو غلاموں کی آزادی کے سلسلہ میں مالک اور غلاموں کے درمیان باہمی رضا مندی سے طے ہو جائے۔ مثلاً یہ کہ غلام یہ وعدہ کرے کہ میں اتنی رقم اتنی مدت کے بعد یا مدت کے اندر

یکमत بالاسقاط ادا کروں گا اگر کوئی غلام اپنے مالک سے ایسی درخواست کرے تو مالک کو ایسی درخواست قبول کر لینا چاہئے۔ اس معاہدہ پر مزید کسی شرط کے اضافہ کی مالک کے لئے گنجائش نہیں ہوتی جیسا کہ درج ذیل حدیث سے ظاہر ہے۔

عمر بن عبد الرحمن کہتے ہیں کہ بریرہ لوطی حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا کے پاس آئی وہ اپنی کتابت کے سلسلہ میں حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا سے مدد چاہتی تھی۔ انہوں نے کہا: "اگر تو چاہے تو میں تیرے مالکوں کو رقم ادا کر دیتی ہوں مگر دلاہ (تیرا ترکہ) میرا ہوا" اور اس کے مالکوں نے اسے کہا: اگر تو چاہے کتابت کی بقایا رقم دے دے پھر خواہ وہ مجھے آزاد کر دیں۔ مگر۔۔۔ ترکہ ہم ہی لیں گے۔ حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا کہتی ہیں کہ جب آپ تشریف لائے تو میں نے آپ سے اس بات کا ذکر کیا تو آپ نے فرمایا: "تم بریرہ کو خرید کر آزاد کر دو۔ اور ترکہ تو اسی کا ہوتا ہے جو آزاد کرے" پھر آپ منبر پر چڑھے اور فرمایا: "لوگوں کو کیا ہو گیا ہے جو ایسی شرطیں لگاتے ہیں جو اللہ کی کتاب میں نہیں ہیں۔ اور ایسی شرطیں جو اللہ کی کتاب میں نہ ہوں۔ خواہ کوئی سو شرطیں لگائے اسے کچھ بھی نہ ملے گا" (بخاری۔ کتاب الصلوٰۃ۔ باب ذکر البیوع والشراء فی المسجد)

اور مالک کے لئے یہ امر وجوب کے لئے ہے۔ یعنی یہ نہیں ہو سکتا ہے کہ مالک اگر چاہے تو غلام کی مکاتبت کی درخواست کو قبول کرے اور چاہے تو نہ کرے اور مالک مکاتبت پر رضامند نہ ہو تو اسے اسلام حکومت کی طرف سے ایسے معاہدہ کے لئے مجبور کیا جائے۔ البتہ ایسی مکاتبت کے لئے ایک شرط اللہ تعالیٰ نے خود ہی بتلا دی ہے اور وہ یہ ہے کہ اگر مالک اپنی دیا افتداری کے ساتھ اپنے لالچ کے بغیر یہ سمجھے کہ یہ آزادی فی الواقع غلام لوطی کے حق میں بھرتہ ہوگی۔ قید غلامی سے رہا ہو کہ وہ چوری، بدکاری یا اور طرح طرح کی بد معاشیاں نہ کرتا پھرے۔ اگر یہ طینان ہو تو اسے ضرور آزاد کر دینا چاہئے۔ کہ وہ آزاد ہو کر معاشرہ میں اپنا مقام پیدا کر سکے اور اگر نکاح کرنا چاہے تو اپنے اختیار سے کر سکے۔ نیز کسی بھی میدان میں غلامی کی وجہ سے اس کے لئے میدان تنگ نہ ہو۔ یا پھر خیر کا یہ مطلب ہو سکتا ہے کہ زیادہ اپنے اس عہد کو نبھانے میں اسے معاوضہ کی رقم ادا کرنے کے قابل ہے یا نہیں۔ (تفسیر تیسیر القرآن)

عقد کی قبولیت کا غلام کیلئے شرط ہونے کا بیان

وَأَمَّا اخْتِصَارُ قَبُولِ الْعَبْدِ فَلَأَنَّهُ مَالٌ يَلْزَمُهُ فَلَا بُدَّ مِنَ الْإِزَامِهِ وَلَا يُعْتَقُ إِلَّا بِأَدَاءِ كُلِّ الْبَدْلِ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (إِنَّمَا عَبْدٌ مُّكْتَبٌ عَلَى مَائَةِ دِينَارٍ فَأَدَّاهَا إِلَّا عَشْرَةَ دَنَانِيرٍ فَهُوَ عَبْدٌ) وَقَالَ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (الْمُكْتَابُ عَبْدٌ مَا بَقِيَ عَلَيْهِ ذِرْهُمُ) وَفِيهِ اخْتِلَافٌ الصَّحَابَةِ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُمْ، وَمَا اخْتَرْنَاهُ قَوْلُ زَيْدِ بْنِ ثَابِتٍ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ وَيُعْتَقُ بِأَدَائِهِ وَإِنْ لَمْ يَقْبَلِ الْمُوَلِيُّ إِذَا أَذْنَبَهَا فَانْتَحَرَهُ لَأَنَّ مُوجِبَ الْعَقْدِ يَنْبُتُ مِنْ غَيْرِ التَّصَرُّعِ بِهِ كَمَا فِي النَّبِيْعِ، وَلَا يَجِبُ حَطُّ شَيْءٍ مِنَ الْبَدْلِ اخْتِصَارًا بِالنَّبِيْعِ.

ترجمہ

اور غلام کیلئے اس عقد کو قبول کرنا شرط ہے۔ کیونکہ بدل کتابت میں اس کو مال لازم ہونے والا ہے۔ پس غلام کیلئے اس کو اپنے اوپر لازم ضروری ہوگا۔ کیونکہ نبی کریم ﷺ نے ارشاد فرمایا جو غلام سود بیاروں پر مکاتب بنایا جائے اور اس نے نوے دینا ادا کر دیئے ہیں تب بھی وہ غلام رہے گا۔ اور ایک دوسرے مقام پر آپ ﷺ نے ارشاد فرمایا: جب تک مکاتب پر ایک درہم بھی باقی ہے اس وقت تک وہ غلام ہی رہے گا۔ اور اس میں صحابہ کرام رضی اللہ عنہم کا اختلاف ہے۔

حضرت زید بن ثابت رضی اللہ عنہ کا قول ہم نے اختیار کیا ہے۔ کہ غلام بدل کتابت کو ادا کرنے سے آزاد ہو جائے گا۔ اگرچہ آقا نے یہ نہ بھی کہا ہو کہ تم جب ادا کرو گے تو آزاد ہو جاؤ گے۔ کیونکہ وجوب عقد صراحت کے بغیر ثابت ہونے والا ہے۔ (قاعدہ فقہیہ) جس طرح بیع میں ہوتا ہے اور آقا پر بدل میں کچھ کی واجب نہیں ہے اور اس کو بیع پر قیاس کیا جائے گا۔

شرح

حضرت عمرو بن شعیب رضی اللہ عنہ اپنے والد سے اور وہ ان کے دادا سے روایت کرتے ہیں کہ نبی اکرم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا کہ مکاتب اس وقت تک غلام ہی ہے جب تک کہ اس کے بدل کتابت میں سے ایک درہم بھی باقی ہے۔

(سنن ابوداؤد: جلد سوم: حدیث نمبر 535)

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ اپنی سند کے ساتھ لکھتے ہیں کہ حضرت عبداللہ بن عمر رضی اللہ عنہ کہتے تھے مکاتب غلام رہے گا جب تک اس پر کچھ بھی بدل کتابت میں سے باقی رہے۔ حضرت عروہ بن زبیر اور سلیمان بن یسار کہتے تھے مکاتب غلام ہے جب تک اس پر کچھ بھی بدل کتابت میں سے باقی ہے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کیا ہے کہ میری رائے یہی ہے کہ اگر مکاتب اپنی بدل کتابت سے زیادہ مالک چھوڑ کر مر جائے اور اپنی اولاد کو جو حالت کتابت میں پیدا ہوئی تھی یا عقد کتابت میں داخل تھی چھوڑ جائے تو پہلے اس کے مالک میں سے بدل کتابت ادا کریں گے پھر جس قدر بیع رہے گا اس کی وارث مالک کی اولاد ہوگی۔ (مولانا مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1170)

معاوضہ بننے والی چیز مکاتب کتابت کرنے کا بیان

مکاتب کتابت کے لفظی معنی تو ہیں لکھا پڑھی مگر اصطلاح میں یہ لفظ اس معنی میں بولا جاتا ہے کہ کوئی غلام یا لونڈی اپنی آزادی کے لیے اپنے آقا کو ایک معاوضہ ادا کرنے کی پیش کش کرے اور جب آقا اسے قبول کر لے تو دونوں کے درمیان شرائط کی لکھا پڑھی ہو جائے۔ اسلام میں غلاموں کی آزادی کے لیے جو صورتیں رکھی گئی ہیں یہ ان میں سے ایک ہے۔ ضروری نہیں ہے کہ معاوضہ مال ہی کی شکل میں ہو۔ آقا کے لیے کوئی خاص خدمت انجام دینا بھی معاوضہ بن سکتا ہے بشرطیکہ فریقین اس پر راضی ہو جائیں۔ معاوضہ ہونے کے بعد آقا کو یہ حق نہیں رہتا کہ غلام کی آزادی میں بیجا رکاوٹیں ڈالے۔ وہ اس کو مال کتابت فراہم کرنے کے لیے کام کرنے کا موقع دے گا اور بدلت مقررہ کے اندر جب بھی غلام نے اپنی مالک سے مکاتب کتابت کی اور بدلت مقررہ سے پہلے ہی مال کتابت

غلام کر کے اس کے پاس لے گیا۔ مالک نے کہا کہ میں تو یک مشت زلوں کی بلکہ سال بسال اور ماہ ب ماہ قسطوں کی صورت میں لوں گی۔ غلام نے حضرت عمرؓ سے شکایت کی۔ انہوں نے فرمایا یہ رقم بیت المال میں داخل کر دے اور جا تو آزاد ہے۔ پر مالک کو کہا بھیجا کہ تیری رقم یہاں جمع ہو چکی ہے، اب تو چاہے یک مشت لے لے ورنہ ہم تجھے سال بسال اور ماہ ب ماہ دیتے رہیں گے۔ (دارقطنی، بروایت ابو سعید مرقی)

### درخواست مکاتبت پر قبول مولیٰ میں مذاہب اربعہ

اس آیت کا مطلب فقہاء کے ایک گروہ نے یہ لیا ہے کہ جب کوئی لوٹری یا غلام مکاتبت کی درخواست کرے تو آقا پر اس کا قبول کرنا واجب ہے۔ یہ عطاء، عمر و بن دینار، ابن سیرین، مسروق، ضحاک، بکر، مد ظاہر، ابن جری، طبری کا مسلک ہے اور امام شافعی بھی پہلے اسی کے قائل تھے۔ دوسرا گروہ کہتا ہے کہ یہ واجب نہیں ہے بلکہ مستحب اور مندوب ہے۔ اس گروہ میں شععی، مقاتل بن حیان، حسن نصری، عبدالرحمن بن زید، سفیان ثوری، ابو حنیفہ اور مالک بن انس جیسے بزرگ شامل ہیں، اور آخر میں امام شافعی بھی اسی کے قائل ہو گئے تھے۔ پہلے گروہ کے مسلک کی تائید دو چیزیں کرتی ہیں۔ یک یہ کہ آیت کے الفاظ ہیں تَحَابُّوْهُمْ، ان سے مکاتبت کر لو۔ یہ الفاظ صاف طور پر دلالت کرتے ہیں کہ یہ اللہ تعالیٰ کا حکم ہے۔ دوسرے یہ کہ معتبر روایات سے ثابت ہے کہ مشہور فقیہ (محدث حضرت محمد بن سیرین کے والد سیرین نے اپنے آقا حضرت انس سے جب مکاتبت کی درخواست کی اور انہوں نے قبول کرنے سے انکار کر دیا تو سیرین حضرت عمرؓ کے پاس شکایت لے گئے۔ انہوں نے واقعہ سننا تو درہ لے کر حضرت انس پر چل پڑے اور فرمایا اللہ کا حکم ہے کہ مکاتبت کر لو (بخاری)۔ اس واقعہ سے استدلال کیا جاتا ہے کہ حضرت عمرؓ کا ذاتی فعل نہیں بلکہ صحابہ کی موجودگی میں کیا گیا تھا اور کسی نے اس پر اظہار اختلاف نہیں کیا، لہذا یہ اس آیت کی مستند تفسیر ہے۔

دوسرے گروہ کا استدلال یہ ہے کہ اللہ تعالیٰ نے صرف فسکاتہوہم نہیں فرمایا ہے بلکہ فسکاتہوہم ان علمتم فیہم خیرا ارشاد فرمایا ہے، یعنی ان سے مکاتبت کر لو اگر ان کے اندر بھلائی پاؤ یہ بھلائی پانے کی شرط ایسی ہے جس کا انحصار مالک کی رائے پر ہے، اور کوئی حتمین معیار اس کا نہیں ہے جسے کوئی عدالت جانچ سکے۔ قانونی احکام کی یہ شان نہیں ہو کرتی۔ اس لیے اس حکم کو تلقین اور ہدایت ہی کے معنی میں لیا جائے گا نہ کہ قانونی حکم کے معنی میں۔ اور سیرین کی نظیر کا جواب وہ یہ دیتے ہیں کہ اس زمانے میں کوئی ایک غلام تو تھا جس نے مکاتبت کی درخواست کی ہو۔ ہزار ہا غلام عہد نبوی ﷺ اور عہد خلافت راشدہ میں موجود تھے، اور بکثرت غلاموں نے مکاتبت کی ہے۔

ابن سیرین والے واقعہ کے سوا کوئی مثال ہم کو نہیں ملتی کہ کسی آقا کو عدالتی حکم کے ذریعہ سے مکاتبت پر مجبور کیا گیا ہو۔ لہذا حضرت عمر رضی اللہ عنہ کے اس فعل کو ایک عدالتی فعل سمجھنے کے بجائے ہم اس معنی میں لیتے ہیں کہ وہ مسلمانوں کے درمیان محض قاضی ہی نہ تھے بلکہ افراد ملت کے ساتھ ان کا تعلق باپ اور اولاد کا ساتھ۔ بسا اوقات وہ بہت سے ایسے معاملات میں بھی دخل دیتے تھے



جن میں ایک ہر توہمہ سے کتاب کے ہر ایک ماکم عدالت میں دے سکتا۔

بھلائی سے مراد امن چیزیں ہیں

ایک یہ کلام میں کتابت ادا کرنے کی ملاحیت ہو یعنی دو کما کر یا سخت کر کے اپنی آزادی کا نذر یہ ادا کر سکتا ہو، جیسے کہ ایک مصلحت میں ہے کہ حضرت علیؑ نے فرمایا: ان علمتم فیہم خوفہ ولا توصلوہم کلاً علی الناس، اگر تمہیں معلوم ہو کہ وہ ماکم سے تو کتابت کرو۔ یہ توہمہ سے توہم سے بچنے کے لیے چھوڑ دو۔ (ابن کثیر بحوالہ ابن ماجہ)

دوسرے یہ کہ اس میں اتنی دیانت اور راست بازی ہو جو توہمہ اس کے قبول پر آمادہ کر کے معاہدہ کیا جائے۔ ایسا نہ ہو تو کتابت کر کے دوا لک کی خدمت سے چھٹی بھی پالے اور جو کچھ اس دوران میں مکائے اسے کھانی کر رہا ہو بھی کر دے۔

تیسرے یہ کہ مالک اس میں ایسے نئے علاقائی رجحانات، یا اسلام اور مسلمانوں کے خلاف دشمنی کے ایسے نئے جذبات نہ پائے جو جن کی بنا پر یہ اندیشہ ہو کہ اس کی آزادی مسلم معاشرے کے لیے خطرناک ہوگی۔ بالفاظ دیگر اس سے یہ توقع کی جاسکتی ہو کہ مسلم معاشرے کا ایک اچھا آزاد شہری بن سکے گا نہ کہ اس میں کاسر اپ بن کر رہے گا۔ یہ بات پیش نظر رہے کہ معاملہ جنگی قیدیوں کا بھی تھا جن کے بارے میں یہ اعتباریں ملحوظ خاطر رکھنے کی ضرورت تھی۔ یہ عام حکم ہے جس کے طالب آقا بھی ہیں، عام مسلمان بھی اور اسلامی حکومت بھی ہے۔

مکاتب کے آقا کا کچھ حصہ مکاتبت کو معاف کرنے کا بیان

آقاؤں کی ہدایت ہے کہ مال کتابت میں سے کچھ نہ کچھ معاف کر دو، چنانچہ متعدد روایات سے ثابت ہے کہ صحابہ کرام اپنے مکاتبتوں کو مال کتابت کا ایک معتد بہ حصہ معاف کر دیا کرتے تھے، حتیٰ کہ حضرت علی رضی اللہ عنہ نے تو ہمیشہ حصہ معاف کیا ہے اور اس کی تلقین فرمائی ہے۔ (ابن جریر)

عام مسلمانوں کو ہدایت ہے کہ جو مکاتبت بھی اپنا مال کتابت ادا کرنے کے لیے ان سے مدد کی درخواست کرے، وہ وہ دل کھول کر اس کی امداد کریں۔

قرآن مجید میں مذکور کے جو مصارف بیان کیے گئے ہیں ان میں سے ایک ان الرقاب بھی ہے، یعنی گردنوں کو بیہ غلامی سے رہا کرنا (سورہ بقرہ، آیت 60) اور اللہ تعالیٰ کے نزدیک تک ذوق گردن کا بند کھولنا ایک بڑی نیکی کا کام ہے۔ (سورہ بقرہ، آیت 178)

حدیث میں ہے کہ ایک اعرابی نے آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم سے عرض کیا مجھے وہ عمل بتائیے جو مجھ کو جنت میں پہنچا دے۔ حضور ﷺ نے فرمایا تو نے بڑے مختصر الفاظ میں بہت بڑی بات پوچھ ڈالی۔ غلام آزاد کر، غلاموں کو آزادی حاصل کرنے میں مدد

دے، کسی کو جانور دے تو خوب دودھ دینے والا دے، اور تیرا جو رشتہ دار تیرے ساتھ ظلم سے پیش آئے اس کے ساتھ نیکی کر۔ اور اگر یہ نہیں کر سکتا تو بھوکے کو کھانا کھلا، پیاسے کو پانی پلا، بھلائی کی تلقین کر، برائی سے منع کر۔ اور اگر یہ بھی نہیں کر سکتا تو اپنی زبان کو روک کر رکھ۔ کھلے تو بھلائی کے لیے کھلے ورنہ بند رہے۔ (یعنی نبی شہب الانان من اللہ ابرام من اللہ)

اسلامی حکومت کو بھی ہدایت ہے کہ بیت المال میں جو زکوٰۃ جمع ہو اس میں سے مکاتب قلاموں کی رہائی کے لیے ایک حصہ خرچ کریں۔

اس موقع پر یہ بات قابل ذکر ہے کہ قدیم زمانے میں غلام تین طرح کے تھے۔ ایک جنگی قیدی۔ دوسرے آزاد آدمی جن کو پکڑ پکڑ کر غلام بنایا اور بیچ دیا جاتا تھا۔ تیسرے وہ جو غلوں سے غلام چلے آ رہے تھے اور کچھ پتہ نہ تھا کہ ان کے آباء و اجداد کب غلام بنائے گئے تھے اور دونوں قسموں میں سے کسی قسم کے غلام تھے۔ اسلام جب آیا تو عرب اور بیرون عرب، دنیا بھر کا، حاشا، دن تمام اقسام کے غلاموں سے بھر ا ہوا تھا اور سارا معاشی نظام مزدوروں اور نوکروں سے زیادہ ان غلاموں کے سہارے چل رہا تھا۔ اسلام کے سامنے پہلا سوال یہ تھا کہ یہ غلام جو پہلے سے چلے آ رہے ہیں ان کا کیا کیا جائے۔ اور دوسرا سوال یہ تھا کہ آئندہ کے لیے غلامی کے مسئلہ کا کیا حل ہے۔

پہلے سوال کے جواب میں اسلام نے یہ نہیں کیا کہ یک لخت قدیم زمانے کے تمام غلاموں پر اسے لوگوں کے حقوق ملکیت ساقط کر دیتا، کیونکہ اس سے نہ صرف یہ کہ پورا معاشرتی و معاشی نظام مفلوج ہو جاتا، بلکہ عرب کو امریکہ کی خانہ جنگی سے بھی بدرجہا زیادہ سخت چاہ کن خانہ جنگی سے دو چار ہونا پڑتا اور پھر بھی اصل مسئلہ نہ ہوتا جس طرح امریکہ میں حل نہ ہو سکا اور سیاہ فام لوگوں کی ذات کا مسئلہ بہر حال باقی رہ گیا۔ اس احقناہ طریق اصلاح کو چھوڑ کر اسلام نے فلت زنجیہ کی ایک زبردست اخلاقی تحریک شروع کی اور تلقین و ترغیب مذہبی احکام اور ملکی قوانین کے ذریعہ سے لوگوں کو اس بات پر ابھارا کہ یا تو آخرت کی نجات کے لیے طوعاً غلاموں کو آزاد کریں، یا اپنے قصوروں کے کفارے ادا کرنے کے لیے مذہبی احکام کے تحت انہیں رہا کریں، یا مالی معاوضہ لے کر ان کو چھوڑ دیں، اس تحریک میں نبی صلی اللہ علیہ وسلم نے خود 63 غلام آزاد کیے۔ آپ کی بیویوں میں سے صرف ایک بیوی حضرت عائشہ کے آزاد کردہ غلاموں کی تعداد 67 تھی۔ حضور کے چچا حضرت عباس نے اپنی زندگی میں 70 غلاموں کو آزاد کیا۔

حکیم بن جزام نے 100، عبداللہ بن عمر نے ایک ہزار، ذوالکلاع حمیری نے آٹھ ہزار، اور عبدالرحمن بن عوف نے تیس ہزار کو رہائی بخشی۔ ایسے ہی واقعات دوسرے صحابہ کی زندگی میں بھی ملتے ہیں جن میں حضرت ابوبکر اور حضرت عثمان کے نام بہت ممتاز ہیں۔ خدا کی رضا حاصل کرنے کا ایک عام شوق تھا جس کی بدولت لوگ کثرت سے خود اپنے غلام بھی آزاد کرتے تھے اور دوسروں سے بھی غلام خرید خرید کر آزاد کرتے چلے جاتے تھے۔ اس طرح جہاں تک سابق دور کے غلاموں کا تعلق ہے، وہ خلفائے راشدین کا زمانہ ختم ہونے سے پہلے ہی تقریباً سب کے سب رہا ہو چکے تھے۔

اب رہ گیا آئندہ کا مسئلہ۔ اس کے لیے اسلام نے غلامی کی اس شکل کو تو قطعی حرام اور ناقانونہ و رد کر دیا کہ کسی آزاد آدمی کو پکڑ کر غلام بنایا اور بیچا اور خریدا جائے۔ البتہ جنگی قیدیوں کو صرف اس صورت میں غلام بنا کر رکھنے کی اجازت (حکم نہیں بلکہ اجازت) دی جب کہ ان کی حکومت ہمارے جنگی قیدیوں سے ان کا تبادلہ کرنے پر راضی نہ ہو، اور وہ خود بھی اپنا قیدیہ ادا نہ کریں۔ پھر ان غلاموں کے لیے ایک طرف اس امر کا موقع کھلا رکھا گیا کہ وہ اپنے مالکوں سے مکاتبت کر کے رہائی حاصل کر لیں اور دوسری طرف

اور تمام ہدایات ان کے حق میں موجود ہیں جو قدیم غلاموں کے بارے میں تھیں کہ نیکی کا کام سمجھ کر رضائے الہی کے لیے انہیں آزاد کیا جائے، یا گناہوں کے کفارے میں ان کو آزادی بخش دی جائے، یا کوئی شخص اپنی زندگی تک اپنے غلام کو غلام رکھے اور بعد سے لیے وصیت کر دے کہ اس کے مرتے ہیں وہ آزاد ہو جائے گا (جسے اسلامی فقہ کی اصطلاح میں تدبیر اور ایسے غلام کو مدبر کہتے ہیں) یا کوئی شخص اپنی لونڈی سے متبع کرے اور اس کے ہاں اولاد ہو جائے، اس صورت میں مالک کے مرتے ہیں وہ آپ سے آپ آزاد ہو جائے گی خواہ مالک نے وصیت کی ہو یا نہ کی ہو۔ یہ چل ہے جو اسلام نے غلامی کے مسئلے کا کیا ہے۔ جاہل مغرضین اس کو سمجھے بغیر اعتراضات جڑتے ہیں، اور معذرت پیش حضرات اس کی معذرتیں پیش کرتے کرتے آخر کار اس امر واقعہ ہی کا انکار کر بیٹھتے ہیں کہ اسلام نے غلام کو کسی نہ کسی صورت میں باقی رکھا تھا۔

مکاتبت میں نقد ادا کرنے کی شرط کے جواز کا بیان

قَالَ (وَيَجُوزُ أَنْ يَشْتَرِطَ الْمَالُ حَالًا وَيَجُوزُ مُؤَجَّلًا وَمَنْجَمًا) وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ  
اللَّهُ: لَا يَجُوزُ حَالًا وَلَا بَدَلًا مِنْ نَجْمَيْنِ، لِأَنَّهُ عَاجِزٌ عَنِ التَّسْلِيمِ فِي زَمَانٍ قَلِيلٍ لِعَدَمِ  
الْأَهْلِيَّةِ قَبْلَهُ لِلرُّقِّ، بِخِلَافِ السَّلَمِ عَلَى أَصْلِهِ لِأَنَّهُ أَهْلٌ لِلْمِلْكِ لِكَانَ أَحْوَجَ مَالُ الْقُدْرَةِ  
ثَابِتًا، وَقَدْ ذَلَّ الْإِفَادَةُ عَلَى الْعَقْدِ عَلَيْهَا فَيُبْتُ.

وَلَنَا ظَاهِرٌ مَا تَلَوْنَا مِنْ غَيْرِ شَرْطِ التَّجِيمِ، وَلِأَنَّهُ عَقْدٌ مُعَاوَضِيٌّ وَالْبَدَلُ مَعْقُودٌ بِهِ فَاشْبَهَ  
التَّمَنُّ فِي الشَّيْءِ فِي عَدَمِ اشْتِرَاطِ الْقُدْرَةِ عَلَيْهِ، بِخِلَافِ السَّلَمِ عَلَى أَصْلِنَا لِأَنَّ الْمُسْلِمَ  
فِيهِ مَعْقُودٌ عَلَيْهِ فَلَا بَدَلًا مِنَ الْقُدْرَةِ عَلَيْهِ، وَلِأَنَّ مَبْنَى الْكِتَابَةِ عَلَى الْمُسَاهَلَةِ فَيَمْهَلُ  
الْمُسَوِّكِيُّ ظَاهِرًا، بِخِلَافِ السَّلَمِ لِأَنَّ مَبْنَاهُ عَلَى الْمُضَاقِقَةِ وَفِي الْحَالِ كَمَا امْتَنَعَ مِنْ  
الْأَذَاعِ يُرَدُّ إِلَى الرُّقِّ.

ترجمہ

فرمایا کہ مال کو نقد ادا کرنے کی شرط جائز ہے اور معاوضہ کر کے ادا نیکی بھی جائز ہے اور قسطوں سے جائز ہے۔ جبکہ امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ فوری ادا نیکی کی شرط جائز نہیں ہے بلکہ قسطوں میں جائز ہے کیونکہ ٹھوڑی مدت میں آزادی سے پہلے وہ بدل کتابت ادا کرنے کا جائز ہے۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ کے موقف صحیح مسلم میں ایسا نہیں ہے کیونکہ مسلم الیہ مالک ہونے الیبت رکھنے والا ہے اور اس کے حق میں ادا کرنے کی طاقت کا احتمال رکھنے والا ہے۔ اور عقد کی جانب بڑھنا یہ اس معاملہ کی دلیل ہے پس اس کے بڑھنے کے سبب

اس کے تحت میں قدرت پرست ہو جائے گی۔

ہوئی دلیل آیت مبارکہ میں بیان کردہ ظاہری حکم ہے جس میں قسط بنانے کی شرط نہیں بیان کی گئی۔ کیونکہ مکاتبت یہ عقد معاوضہ ہے اور معقودہ کا بدل بھی ہے جس قدر تہ نہ ہونے کی وجہ یہ بیع میں شمن کے مشابہ ہو جائے گا یہ خلاف بیع مسلم کے جو ہمارے اصول کے موافق ہے۔ کیونکہ اس میں معقودہ مسلم فیہ ہوتی ہے۔ پس اس پر قاذو ہونا یہ ضروری ہے کیونکہ کتابت کا دار و مدار آسانی پر ہے۔ پس یہ ظاہری طور پر آگاہ اس کو سہلت دے گا یہ خلاف بیع مسلم کے کیونکہ اس میں بیع کا دار و مدار ہی سنگی پر ہوتا ہے۔ اور یہ بھی دلیل ہے کہ اگر اسی حالت میں مکاتبت بدل کتابت الاذن کرے گا تو پھر وہ دوبارہ غلام بن جائے گا۔

شرح

گودو بدل کتابت ادا کرنے سے عاجز نہ ہوا ہو، اگر عاجز ہو گیا ہو تو وہ غلام ہو جاتا ہے اس کا بیچ ڈالنا سب کے نزدیک درست ہو جاتا ہے۔ امام احمد کا یہی مذہب ہے اور امام ابوحنیفہ اور امام شافعی کے نزدیک جب تک وہ عاجز نہ ہو اس کی بیع درست نہیں ہے۔

اقساط سے پہلے ادا نیگی پر مکاتبت کی آزادی کا بیان

حضرت ربیعہ بن ابی عبد الرحمن وغیرہ سے روایت ہے کہ فرافصہ بن عیمر کا ایک مکاتبت تھا جو مدت پوری ہونے سے پہلے سب بدل کتابت لے کر آیا فرافصہ نے اس کے لینے سے انکار کیا مکاتبت مردان کے پاس گیا جو حاکم قہامدینہ کا اس سے بیان کیا مردان نے فرافصہ کو بلا بھیجا اور کہا بدل کتابت لے لے فرافصہ نے انکار کیا مردان نے حکم کیا کہ مکاتبت سے وہ مال لے کر بیت المال میں رکھا جائے اور مکاتبت سے کہا جا تو آزاد ہو گیا جب فرافصہ نے یہ حال دیکھا تو مال لے لیا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ ہمارے نزدیک یہ حکم ہے کہ مکاتبت اگر اپنی سب قسطوں کو مدت سے پیشتر ادا کر دے تو درست ہے اس کے مولیٰ کو درست نہیں کہ لینے سے انکار کرے کیونکہ مولیٰ اس کے سبب سے ہر شرط کو اور خدمت کو اس کے ذمے سے اتار دیتا ہے اس لیے کہ کسی آدمی کی آزادی پوری نہیں ہوتی جب تک اس کی حرمت تمام نہ ہو اور اس کی گواہی جائز نہ ہو اور اس کو میراث کا استحقاق نہ ہو اور اس کے مولیٰ کو لائق نہیں کہ بعد آزادی کے اس پر کسی کام یا خدمت کی شرط لگائے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جو مکاتبت سخت بیمار ہو جائے اور یہ چاہے کہ سب قسطیں اپنے مولیٰ کو ادا کر کے آزاد ہو جائے تا کہ اس کے وارث میراث پائیں جو پہلے سے آزاد ہیں اس کی کتابت میں داخل نہیں ہیں تو مکاتبت کو یہ امر درست ہے کیونکہ اس سے اس کی حرمت پوری ہوتی ہے اور اس کی گواہی درست ہوتی ہے اور جن آدمیوں کے قرضہ کا اقرار کرے وہ اقرار جائز ہوتا ہے اور اس کی وصیت درست ہوتی ہے اور اس کے مولیٰ کو انکار نہیں پہنچتا اس خیال سے کہ اپنا مال بچانا چاہتا ہے۔

(موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر ۱۱۷۷)

عقل مند چھوٹے غلام کی کتابت کے جواز کا بیان

قَالَ (وَتَجُوزُ كِتَابَةُ الْعَبْدِ الصَّغِيرِ إِذَا كَانَ يَفْقَهُ الشَّرَاءَ وَالْبَيْعَ) لِنَحْقِيقِ الْإِبْطَابِ

وَالْقَبُولُ، إِذَا التَّأَمَّلُ مِنْ أَهْلِ الْقَبُولِ وَالتَّصَرُّفِ نَافِعٌ فِي حَقِّهِ.  
وَالشَّافِعِيُّ يُبْخَلِّقُنَا فِيهِ وَهُوَ بِنَاءٌ عَلَى مَسْأَلَةٍ إِذْنِ الصَّبِيِّ فِي التَّجَارَةِ، وَهَذَا بِخِلَافِ مَا  
إِذَا كَانَ لَا يَعْصِلُ الْبَيْعَ وَالشَّرَاءَ لِأَنَّ الْقَبُولَ لَا يَتَحَقَّقُ مِنْهُ فَلَا يَتَعَقَّدُ الْعَقْدُ، حَتَّى لَوْ  
أَدَّى عَنْهُ غَيْرُهُ لَا يَعْتَقُ وَيَسْتَرَدُّ مَا دَفَعَ.

ترجمہ

فرمایا کہ چھوٹے غلام کی کتابت بھی جائز ہے لیکن جب وہ عقل مند کی خرید و فروخت کو جانتا ہو کیونکہ ایجاب و قبول ثابت ہو سکتا ہے اس لئے وہ عقل مند کی کتابت ہے جبکہ کتابت بچے کے حق میں بھی فائدہ مند ہے۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے اس مسئلہ میں بھی ہمارے ساتھ اختلاف کیا ہے اور ان کا یہ اختلاف بچے کو تجارت کی اجازت دینے والے اختلافی مسئلہ کے موافق ہے اور یہ حکم اس صورت کے خلاف ہے جب وہ غلام خرید و فروخت کو جانتا ہی نہ ہو کیونکہ اس کی جانب سے قبول کرنا ثابت نہ ہو گا بلکہ عقد کا انعقاد ہی نہ ہو گا یہاں تک کہ جب اس کی جانب ادا کر دیا ہے تب بھی وہ آزاد نہ ہو گا اور اس کے غیر نے جو مال ادا کیا ہے اس کو واپس دے دیا جائے گا۔

عجز کے سبب بقیہ غلاموں کے نقصان کا بیان

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا کہ اگر چند غلام ایک ہی عقد میں مکاتب کیے جائیں تو مولیٰ ان میں سے ایک غلام کو آزاد نہیں کر سکتا جب تک باقی مکاتب راضی نہ ہوں اگر وہ کم سن ہوں تو ان کی رضامندی کا اعتبار نہیں اس کی وجہ یہ ہے کہ چند غلاموں میں ایک غلام نہایت ہوشیار اور سختی ہوتا ہے اس کے سبب سے توقع یہ ہوتی ہے کہ محنت مزدوری کر کے ادروں کو بھی آزاد کرادے مولیٰ کیا کرتا کہ اسی شخص کو آزاد کر دیتا ہے تاکہ باقی غلام محنت سے عاجز ہو کر غلام ہو جائیں تو یہ جائز نہیں ہے۔ کیونکہ اس میں باقی غلاموں کا ضرر ہے اور رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا اسلام میں ضرر نہیں ہے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا کہ اگر چند غلام مکاتب کیے جائیں اور ان میں کوئی غلام ایسا ہو کہ نہایت بوڑھا ہو یا نہایت کم سن ہو جس کے سبب سے اور غلاموں کو بدل کتابت کی ادا کرنے میں مدد نہ ملتی ہو تو مولیٰ کو اس کا آزاد کرنا درست ہے۔ (موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1181)

اپنے غلام کا بدل کتابت ایک ہزار مقرر کرنے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ قَالَ لِعَبْدِهِ: جَعَلْتُ عَلَيْكَ أَلْفًا تُوَدِّيْهَا إِلَيَّ نُجُومًا أَوَّلَ النَّجْمِ كَذَا وَآخِرُهُ كَذَا فَإِذَا أَذِنَهَا فَانْتَ حُرٌّ وَإِنْ عَجَزْتَ فَانْتَ رَقِيقٌ فَإِنَّ هَذِهِ مَكَاتِبَةٌ) لِأَنَّهُ أَمَّا بِتَفْسِيرِ الْكِتَابَةِ، وَلَوْ قَالَ: إِذَا أَذِنْتُ إِلَيَّ أَلْفًا كُلَّ شَهْرٍ مِائَةٌ فَانْتَ حُرٌّ فَهَذِهِ مَكَاتِبَةٌ فِي رِوَايَةٍ

أَبَى سَلَمَةَ، لِأَنَّ التَّجَنُّبَ يَدُلُّ عَلَى الْوُجُوبِ وَذَلِكَ بِالْكِتَابَةِ. وَلَيْ نَسْخَ أَبَى خَفِصٍ  
لَا تَكُونُ مَكَاتِبُهُ اِغْتَابًا بِالْعَلْقِ بِالنَّكَّاهِ مَرَّةً.

ترجمہ

اور جب کسی شخص نے اپنے غلام سے کہا کہ میں تمہارے لئے کتابت کا بدل ایک ہزار قرار دیا ہے اور تم مجھے بطور قسط ادا کرو۔ ایک قسط اتنی ہوگی اور دوسری قسط اتنی ہوگی اور جب تم ساری رقم ادا کرو گے تو تم آزاد ہو جاؤ گے۔ اور جب تم اس رقم کو ادا نہ کر سکتے تو تم غلام رہو گے۔ تو اس مکاتبت کا عقد بھی درست ہے۔ کیونکہ آقا کی کتابت کی وضاحت کو بیان کر دیا ہے اور جب اس نے اس طرح کہا ہے کہ تم ہر ماہ میں سو درہم کے حساب سے ایک ہزار ادا کرو۔ تو آزاد ہو جاؤ گے۔

حضرت ابوہلیمان کے روایت کے مطابق یہ بھی مکاتبت ہو جائے گی کیونکہ قسط مقرر کرنا یہ دلیل وجوب ہے اور کتابت ثابت ہو جائے گی۔ جبکہ ابو خفص کبیر کے نسخہ کے موافق یہ مکاتبت نہ ہوگی کیونکہ اس نے آزادی کو ایک بار ادا کرنے کے ساتھ معلق کر رکھا ہے۔

کتابت میں معین شرط لگانے کا بیان

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جس شخص نے اپنے غلام کو مکاتبت کیا سو نے یا چاندی پر اور اس کی کتابت میں کوئی شرط لگا دی سفر یا خدمت یا انھیہ کی لیکن اس شرط کو معین کر دیا پھر مکاتبت اپنے قسطوں کے ادا کرنے پر مدت سے پہلے قادر ہو گیا اور اس نے قسطیں ادا کر دیں مگر یہ شرط اس پر ہاتی ہے تو وہ آزاد ہو جائے گا اور حرمت اس کی پوری ہو جائے گی اب اس شرط کو دیکھیں گے اگر وہ شرط ایسی ہے جو مکاتبت کو آزاد کرتا نہ پڑتی ہے (جیسے سفر یا خدمت کی شرط) تو یہ مکاتبت پر لازم نہ ہوگی اور نہ موئی کو اس شرط کے پورا کرنے کا استحقاق ہوگا اور جو شرط ایسی ہے جس میں کچھ دینا پڑتا ہے جیسے انھیہ یا کپڑے کی شرط تو یہ نہ ندر وپوں اشرافیوں کے ہوگی اس چیز کی قیمت لگا کر وہ بھی اپنی قسطوں کے ساتھ ادا کر دے گا جب تک ادا نہ کرے گا آزاد نہ ہوگا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جب مکاتبت مثل اس غلام کے ہے جس کو موئی آزاد کر دے دس برس تک خدمت کرنے کے بعد اگر موئی مر جائے اور دس برس نہ گزرنے ہوں تو وہ خادم کی خدمت میں دس برس پورے کرے گا اور لا، اس کی امی کو ملے گی جس نے اس کی آزادی ثابت کی یا اس کی اولاد کو مردوں میں سے یا عصبہ کو۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جو شخص اپنے مکاتبت سے شرط لگائے تو سفر نہ کرنا یا نکاح نہ کرنا یا میرے ملک میں سے ہر نہ جانا بغیر میرے پوچھے ہوئے اگر تو ایسا کرے گا تو تیری کتابت باطل کر دینا میرے اختیار میں ہوگا۔ اس صورت میں کتابت کا باطل کرنا اس کے اختیار میں نہ ہوگا اگرچہ مکاتبت ان کاموں میں سے کوئی کام کرے اگر مکاتبت کی کتابت کو موئی باطل کرے تو مکاتبت کو چاہیے کہ حاکم کے سامنے فریاد کر دے وہ حکم کر دے کہ کتابت باطل نہیں ہو سکتی مگر اتنی بات ہے کہ مکاتبت کو نکاح کرنا یا سفر کرنا یا ملک سے باہر جانا بغیر موئی کے پوچھے ہوئے درست نہیں ہے خواہ اس کی شرط ہوگی ہو یا نہ ہوگی ہواں کی وجہ یہ ہے کہ آدمی اپنے غلام کو سودینار کے بدلے میں مکاتبت کرتا ہے اور غلام کے پاس ہزار دینار موجود ہوتے ہیں تو وہ نکاح کر کے ان

دنوں کو کہ بد لے میں جاؤ کہ پھر عاجز ہو کر موتی کے پاس آتا ہے اس کے پاس مول داتا ہے نہ اور کچھ اس میں سراجہ دلی کا نقصان نہ یا کہ جب سڑ کر رہا ہے اور قسطوں کے دن آ جاتے ہیں لیکن وہ حاضر نہیں ہوتا تو اس میں موتی کا حرق ہوتا ہے اسی نعر سے کتاب کو درست نہیں کہ بغیر موتی کے نہ چھوئے لگان کرے یا سفر کر۔ بلکہ ان ادوات کا اختیار نہ کرنا دلی کو نہ چاہیے ایازت اسے چاہیے منع کرے۔ (مولانا ماک: جلد اول: حدیث نمبر 1179)

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جب مکاتب کی قسط کی فتح درست نہیں کیونکہ اس میں دھوکہ ہے اس واسطے کہ اگر مکاتب عاجز ہو گیا تو اس کے ذمے جو روپیہ تھا باطل ہو گیا اور اگر مکاتب مر گیا یا مفلس ہو گیا اور اس پر لوگوں کے قرضے ہیں تو جس شخص نے اس کی قسط خریدی تو وہ قرض خواہوں کے برابر نہ ہوگا بلکہ مثل مکاتب کے موتی کے ہوگا اور موتی مکاتب کے قرض خواہوں کے برابر نہیں ہوتا اسی طرح خراج موتی کا اگر غلام کے ذمے پر جمع ہو جائے تب بھی موتی اور قرض خواہوں کے برابر نہ ہوگا۔ حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ مکاتب اگر اپنی کتابت کو خرید لے نقد روپیہ اشرفی کے بدلے میں یا کسی اسباب کے بدلے میں جو بدل کتابت کی جنس سے نہ ہو یا اسی جنس سے نہ مل ہو یا مفلح ہو تو درست ہے۔

### مکاتب کی قیمت ایک ہزار درہم اور وصیت کا بیان

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر موتی مرتے وقت اپنے مکاتب کو آزاد کر دے تو مکاتب کی اس حالت میں جس میں وہ ہے قیمت لگا دیں گے اگر قیمت اس کی بدل کتابت سے کم ہے تو ثلث مال میں وہ قیمت مکاتب کو معاف ہو جائے گی اور جس قدر بدل کتابت اس پر باقی ہے اس کی مقدار کی طرف خیال نہ آئے گا وہ اگر کسی کے ہاتھ سے مارا جائے تو اس کے قاتل پر نکل کے دن کی قیمت لازم آئے گی اور اگر مجروح ہو تو ڈھی کرنے والے پر اس دن کی دیت لازم آئے گی اور ان سب امور میں کتابت کی مقدار کی طرف خیال نہ کریں گے کیونکہ جب تک اس پر بدل کتابت میں سے باقی ہے وہ غلام ہے البتہ اگر بدل کتابت قیمت سے کم باقی ہے تو جس قدر بدل کتابت باقی رہ گیا ہے وہ ثلث مال میں معاف ہو جائے گا گویا میت نے مکاتب کے واسطے اس قدر مال کی وصیت کی۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ تفسیر اس کی یہ ہے مثلاً قیمت مکاتب کی ہزار درہم ہوں اور بدل کتابت میں اس پر سو درہم باقی ہوں تو گویا موتی نے اس کے لیے سو درہم کی وصیت کی اگر ثلث مال میں سے سو درہم نکل سکیں تو آزاد ہو جائے گا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جو شخص اپنے غلام کو مکاتب کرے مرتے وقت تو اس کی قیمت لگا دیں گے اگر ثلث مال میں گنجائش ہوگی تو یہ عقد کتابت جائز ہوگا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اس کی تفسیر یہ ہے کہ غلام کی قیمت ہزار دینار ہو اور مولیٰ اس کو مرتے وقت دو سو دینار کو مکاتب کر گیا اور ثلث مال موتی کا ہزار دینار کے مقدار ہو تو کتابت جائز ہوگی گویا یہ موتی نے وصیت کی اپنے مکاتب کے لیے

مث مال میں اگر مومن نے اور بھی لوگوں کو وصیتیں کی ہیں اور مث مال مکاتب کی قیمت سے زیادہ نہیں ہے تو پہلے کتابت کی وصیت کو ادا کریں گے کیونکہ کتابت کا نتیجہ آزادی ہے اور آزادی اور وصیتوں پر مقدم ہے پھر اور وصیت والوں کو حکم ہوگا کہ مکاتب کا پیچھا کریں اور اس سے اپنی وصیتیں وصول کریں اور وصیت کے وارثوں کو اختیار ہے چاہیں وصیت والوں کو ان کی وصیتیں ادا کریں اور مکاتب کی کتابت آپ لے لیں اگر چاہیں مکاتب کو اور اس کے بدل کتابت کو وصیت والوں کے حوالے کر دیں کیونکہ مث مال مکاتب ہی میں رہ گیا ہے اور اس واسطے کہ جب کوئی شخص وصیت کرے پھر اس کے وارث یہ کہیں کہ یہ وصیت مث سے زیادہ ہے اور وصیت نے اپنے اختیار سے زیادہ تصرف کیا تو اس کے ورثہ کو اختیار ہوگا چاہیں تو وصیت والوں کو ان کی وصیتیں ادا کریں اور چاہیں تو وصیت کا مث مال وصیت والوں کے سپرد کر دیں اگر وارثوں نے مکاتب کو وصیت والوں کے سپرد کر دیا تو بدل کتابت وصیت والوں کا ہو جائے گا اب اگر مکاتب نے بدل کتابت ادا کر دیا تو سب وصیت والے اپنے حصوں کے موافق بانٹ لیں گے اگر مکاتب عاجز ہو گیا تو وصیت والوں کا غلام ہو جائے گا اب وصیت والے اس غلام کو وارثوں پر بھیج نہیں سکتے کیونکہ وارثوں نے اپنے اختیار سے اسے چھوڑ دیا اور اس واسطے کہ وصیت والوں کو جب وہ غلام مل گیا تو وہ اس کے ضامن ہو گئے اگر وہ غلام مر جاتا تو وارثوں سے یہ کچھ نہ لے سکتے اگر مکاتب بدل کتابت ادا کرنے سے پہلے مر گیا اور بدل کتابت سے زیادہ مال چھوڑ گیا تو وہ مال وصیت والوں کو ملے گا اگر مکاتب نے بدل کتابت ادا کر دیا تو وہ آزاد ہو جائے گا اور دلا واس کی مکاتب کرنے والے کے عصموں کو ملے گی۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جس مکاتب پر مومن کی ہزار درہم آتے ہوں پھر مومن مرتے وقت ہزار درہم معاف کر دے تو مکاتب کی قیمت لگائی جائے گی اگر اس کی قیمت ہزار درہم ہوں گے تو گویا دسواں حصہ کتابت کا معاف ہوا اور قیمت کی رو سے دوسورہم ہوئے تو گویا دسواں حصہ قیمت کا اس نے معاف کر دیا اس کی مثال ایسی ہے کہ اگر مومن سب بدل کتابت کو معاف کر دیتا تو مث مال میں صرف مکاتب کی قیمت کا حساب ہوتا یعنی ہزار درہم کا اگر نصف معاف کرتا تو مث مال میں نصف کا حساب ہوتا اگر اس سے کم زیادہ ہو وہ بھی اسی حساب سے ہے۔ (موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1183)

### غلام کی اقساط میں سے معاف کرنے کا بیان

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جو شخص مرتے وقت اپنے مکاتب کو ہزار درہم میں سے معاف کر دے مگر یہ نہ کہے کہ وہی قسط میں یہ معافی ہوگی اول میں یا آخر میں تو ہر قسط میں سے دسواں حصہ معاف کیا جائے گا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جب آدمی اپنے مکاتب کو ہزار درہم اول کتابت یا آخر کتابت میں معاف کر دے اور بدل کتابت تین ہزار درہم ہوں تو مکاتب کی قیمت لگا دیں گے پھر اس قیمت کو تقسیم کریں گے ہر ایک ہزار پر جو ہزار کہ مدت اس کی کم ہے اس کی قیمت کم ہوگی یہ نسبت اس ہزار کے جو اس کے بعد سے اسی طرح جو ہزار سب کے اخیر میں ہوگا اس کی قیمت سب سے کم ہوگی کیونکہ جس قدر میعاد ہوتی جائے گی اسی قدر قیمت کھٹتی جائے گی پھر جس ہزار پر معافی ہوئی ہے اس کی جو قیمت ان کو پڑے گی وہ مث مال میں سے وضع کی جائے گی اگر اس سے کم زیادہ ہو وہ بھی اسی حساب سے ہے۔



حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جس شخص نے مرتے وقت ربح مکاتب کی کسی کے لیے وصیت کی اور ربح کو آ زاد کر دیا پھر وہ شخص مر گیا بعد اس کے مکاتب مر گیا اور بدل کتابت سے زیادہ مال چھوڑ دیا تو پہلے موٹی کے وارثوں کو اور موسمی لہ کو جس قدر بدل کتابت باقی تھا دلا دیں گے پھر جس قدر مال بچ جائے گا ٹکٹ اس میں سے موسمی لہ کو ملے گا اور دو ٹکٹ وارثوں کو۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جس مکاتب کو موٹی مرتے وقت آ زاد کر دے اور ٹکٹ میں سے وہ آ زاد نہ ہو سکے تو جس قدر نجاش ہوگی اسی قدر آ زاد ہوگا اور بدل کتابت میں سے اتنا وضع ہو جائے گا مثلاً مکاتب پر پانچ ہزار درہم تھے اور اس کی قیمت دو ہزار درہم تھی اور میت کا ٹکٹ مال ہزار درہم ہے تو نصف مکاتب آ زاد ہو جائے گا اور نصف بدل کتابت یعنی اڑھائی ہزار روپیہ سا قسط ہو جائیں گے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر ایک شخص نے وصیت کی کہ فلا نام میرا آ زاد ہے اور فلا نے کو مکاتب کرنا پھر ٹکٹ مال میں دونوں کی نجاش نہ ہو تو آ زادی مقدم ہوگی کتابت پر ہے۔ (مولانا مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1183)

عقد مکاتب کی صحت کے سبب غلام کا قبضہ سے نکل جانے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا صَحَّحَ الْكِتَابَةُ خَرَجَ الْمَكَاتِبُ عَنْ يَدِ الْمَوْلَى وَلَمْ يَخْرُجْ عَنْ مِلْكِهِ) أَمَّا الْخُرُوجُ مِنْ يَدِهِ فَلَيْتَحَقِيقُ مَعْنَى الْكِتَابَةِ وَهُوَ الضَّمُّ فَيُضَمُّ مَالِكِيَّةٌ يَدِهِ إِلَى مَالِكِيَّةِ نَفْسِهِ أَوْ لِيَحْقِيقِ مَقْصُودَ الْكِتَابَةِ وَهُوَ آدَاءُ الْبَدَلِ فَيَمْلِكُ الْبَيْعَ وَالشَّرَاءَ وَالْخُرُوجَ إِلَى السَّفَرِ وَإِنْ نَهَاهُ الْمَوْلَى ، وَأَمَّا عَدَمُ الْخُرُوجِ عَنْ مِلْكِهِ فَلَمَّا رَوَيْنَا ، وَلَآئِنَّ عَقْدَ مَعَاوَضَةٍ وَمَبْنَاهُ عَلَى الْمُسَاوَاةِ ، وَيَنْعَدِمُ ذَلِكَ بِتَجْزِ الْعَتَقِ وَيَتَحَقَّقُ بِتَاخُرِهِ لِأَنَّهُ يَنْبُتُ لَهُ نَوْعٌ مَالِكِيَّةٌ وَيَنْبُتُ لَهُ فِي الذَّمَّةِ حَقٌّ مِنْ وَجْهِهِ (فَإِنْ أَعْتَقَهُ عَتَقَ بَعْتَقِهِ) لِأَنَّهُ مَالِكٌ لِرَقَبَتِهِ ) وَسَقَطَ عَنْهُ بَدَلُ الْكِتَابَةِ لِأَنَّهُ مَا التَزَمَهُ إِلَّا مُقَابَلًا بِحُصُولِ الْعَتَقِ بِهِ وَتَقَدَّرَ حَصْلُ ذُونَهُ .

ترجمہ

اور جب مکاتب کا عقد درست ہو گیا ہے تو مکاتب آقا کے قبضہ سے نکل جائے گا مگر اسکی ملکیت سے نہ نکلے گا۔ اور آقا کے قبضہ سے اس کا نکلنا اس سبب سے ہے کہ کتابت کا حکم ثابت ہو جائے اور وہ ملانا ہے پس مکاتب اپنے تصرف اور قبضہ کی ملکیت کو اپنی ذات کے ساتھ ملانے والا ہے یا اس سبب سے کہ مقصود کتابت کو ثابت کیا جائے اور وہ بدل کو آد کرنا ہے پس مکاتب خرید و فروخت کا مالک بن جائے گا اور سخر پر جانے کا مالک بھی بن جائے گا خواہ مالک نے اس کو روک دیا ہے۔ ہاں البتہ مکاتب آقا کی ملکیت سے نکلنے والا نہ ہوگا۔ اس روایت کے سبب جس کو ہم بیان کرتے ہیں کیونکہ مکاتب یہ عقد معاوضہ ہے اور اس کا دار و مدار برابری پر ہے۔ جبکہ فوری طور آ زادی کے نفع کے سبب وہ برابری ختم ہو جائے گی۔ جبکہ اس کو سخر کرنے کے سبب وہ برابری ثابت ہو جائے گی۔ اور

یہ بھی دلیل ہے کہ اس طرح ایک جانب سے ملکیت ثابت ہو جائے گی اور ایک جانب سے اس کا حق بھی ثابت ہو جائے گا۔ اور جب عقد مکاتبت کے بعد آقا نے اس کو آزاد کیا ہے تو وہ آزاد ہو جائے گا۔ کیونکہ آقا بھی تنگ اس کا مالک ہے ہاں البتہ اس طرح کتابت کا بدلہ ساقط ہو جائے گا۔ کیونکہ اس نے غلام کے حق میں بدل کتابت دینے کو لازم کیا تھا جبکہ آزادی اس کو بدلے کے بغیر مل رہی ہے۔

شرح

حضرت ابن طلح نے اپنے والد سے روایت کیا کہ ایک شخص نے اپنے غلام کا کچھ حصہ آزاد کر دیا رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم سے ذکر کیا تو فرمایا کہ اللہ تعالیٰ کے لیے کوئی شریک نہیں (مقصود یہ کہ اپنا پورا غلام آزاد کرتا) ابن کثیر نے اپنی روایت میں اضافہ کیا کہ حضور اکرم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے اسے حق کا جائز قرار دے دیا۔ (سنن ابوداؤد: جلد سوم: حدیث نمبر 542)

مکاتبہ باندی سے وطنی کے سبب آقا پر مہر ہونے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا وَطِئَ الْمَوْلَىٰ مُكَاتَبَتُهُ لِرَمَةِ الْغَفْرِ لَأَنَّهُمَا صَارَتْ أَحْصَ بِأَجْزِئِهَا تَوْسَلًا إِلَى الْمَقْصُودِ بِالْكِتَابَةِ وَهُوَ الْوُصُولُ إِلَى الْبَدَلِ مِنْ جَانِبِهِ وَإِلَى الْحُرِّيَّةِ مِنْ جَانِبِهَا بِنَاءً عَلَيْهِ، وَمَنْافِعُ الْبُضْعِ مُلْحَقَةٌ بِالْأَجْزَاءِ وَالْأَعْيَانِ (وَإِنْ جَنَى عَلَيْهَا أَوْ عَلَى وَلَدِهَا لِرَمَتِهِ الْجَنَابَةِ) لِمَا بَيَّنَّا (وَإِنْ أَتْلَفَ مَالًا لَهَا غَرِمَ) لِأَنَّ الْمَوْلَىٰ كَمَا لُجِبَ فِي حَقِّ أَكْسَابِهَا وَنَفْسِهَا، إِذْ لَوْ لَمْ يُجْعَلْ كَذَلِكَ لَأَتْلَفَهُ الْمَوْلَىٰ قِيمَتُ حُصُولِ الْغَرَضِ الْمُبْتَغَىٰ بِالْعَقْدِ، وَاللَّهُ أَعْلَمُ بِالصَّوَابِ.

ترجمہ

اور جب آقا نے مکاتبہ باندی کے ساتھ جماع کیا ہے تو آقا پر مہر لازم ہو جائے گا کیونکہ مکاتبہ اپنے حصوں کی ملکیت رکھنے والی ہے اور اس کی ملکیت ثابت ہو چکی ہے تاکہ اس ملکیت کے سبب مقصد کتابت حاصل کیا جاسکے۔ یعنی آقا کے حق میں بدل کتابت کو وصول کرتا اور باندی کے حق میں آزادی کو حاصل کرتا یہ اسی بدل کے ادا کرنے پر منحصر ہے جبکہ منفعہ بضع یہ منافع ازواج کے ساتھ ملنے والے ہیں۔

اور جب آقا نے باندی یا اس کے بچے پر جماعت کی تو اس پر تاوان لازم آئے گا اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کر آئے ہیں اور جب آقا نے مکاتبہ کا مال ہلاک کر دیا ہے تو وہ اس کا بھی ضامن ہوگا کیونکہ اب مکاتبہ کی جان اور اس کے مال میں آقا ایک غیر آدمی نہ طرح ہے اور اس لئے کہ جب ایسا نہ کیا جائے تو آقا اس کا سارا مال ہلاک کر دے گا اور وہ مقصود ختم ہو جائے گا جس مقصد کیلئے مقصد کیا گیا ہے۔

## دیت کی ادائیگی کا کتابت پر مقدم ہونے کا بیان

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جب مکاتب کسی شخص کو ایسا زخمی کرے جس میں دیت واجب ہو تو اگر مکاتب اپنے بدل کتابت کے ساتھ دیت بھی ادا کر سکے تو دیت ادا کر دے وہ مکاتب بتا رہے گا اگر اس پر قدر نہ ہو تو اپنی کتابت سے عاجز ہو گیا کیونکہ دیت کا ادا کرنا کتابت پر مقدم ہے پھر جب دیت دینے سے عاجز ہو جائے تو اس کے مولیٰ کو اختیار ہے اگر چاہے تو دیت ادا کر دے اور مکاتب کو غلام سمجھ کر رکھ لے اب وہ بدستور اس کا غلام ہو جائے گا اگر چاہے تو خود مکاتب کو اس شخص کے حوالے کر جو زخمی ہوا ہے مگر مولیٰ پر لازم نہیں ہے کہ غلام دے ڈالنے سے زیادہ اور کچھ اپنا نقصان کرے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جب چند غلام ایک ساتھ مکاتب ہوں پھر ان میں سے اپنی غلام کسی شخص کو زخمی کرے تو سب غلاموں سے کہا جائے گا دیت ادا کرو اگر ادا کریں گے اپنی کتابت پر قائم رہیں گے اگر نہ کریں گے سب کے سب عاجز سمجھے جائیں گے چاہے جس غلام نے زخمی کیا ہے اس کو حوالے کر دے باقی غلام بدستور مولیٰ کے غلام ہو جائیں گے کیونکہ وہ دیت دینے سے عاجز ہو گئے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اس کی شرح یوں ایک شخص انے اپنے غلاموں کو تین ہزار درہم پر مکاتب کیا اور اس کے زخم کی دیت ایک ہزار درہم وصول پائی تو اب جب وہ مکاتب دو ہزار درہم ادا کر دے گا آزاد ہو جائے گا اگر مولیٰ کے اس غلام پر ہزارہی درہم بابت کتابت کے باقی تھے کہ ایک ہزار درہم دیت کے پائے تو ہو آزاد ہو جائے گا اور جس قدر درہم باقی تھے اس سے زیادہ دیت کے درہم پائے تو مولیٰ جتنے باقی تھے اتنے لے کر باقی مکاتب کو بھیج دے گا اور مکاتب آزاد ہو جائے گا یہ درست نہیں کہ مکاتب کی دیت اسی کو حوالہ کر دیں وہ کھاپی کر برابر کر دے پھر اگر عاجز ہو جائے تو کا تا نثر الاولو ہو کر اپنے مولیٰ کے پاس آئے کیونکہ مولیٰ نے اس کو اختیار دیا تھا اس کے مال اور کمائی پر نہ اپنی اولاد کی قیمت یا اپنی دیت پر کہ وہ کھاپی کر برابر کر دے بلکہ مکاتب کی دیت اور اس کی اولاد کی دیت جو حالت کتابت میں پیدا ہوئی یا ان پر عقد کتابت ہوا مولیٰ کو دی جائے گی اور اس کے بدل کتابت میں بھرا ہوگی۔ (موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1174)

## فصل فی الکتابۃ الفاسدۃ

﴿یہ فصل کتابت فاسدہ کے بیان میں ہے﴾

فصل کتابت فاسدہ کی فقہی مطابقت کا بیان

مصنف علیہ الرحمہ نے اس سے پہلے کتابت کی صحیح اقسام اور ان کے احکام کو بیان کیا ہے احکام شریعت میں یہ فقہی اصول ہے کہ کسی چیز کے فساد کا حکم اس کی صحت کے بعد کسی عارض کے سبب واقع ہوتا ہے۔ کیونکہ فساد صحیح کے بعد آتا ہے اس لئے مصنف علیہ الرحمہ نے کتابت فاسدہ کے احکام کو مؤخر ذکر کیا ہے۔ اور اسی طرح نماز و روزہ و حج وغیرہ دیگر احکام شرعیہ میں بھی حکم فساد عبادت کو شروع طریقے سے جاری کرنے کے بعد آتا ہے۔ لہذا فساد کا مؤخر ہونا یہ اس کا اصلی مقام ہے۔ جبکہ صحت تقدم یہ اس کا اصلی مقام و مرتبہ ہے۔

علامہ کمال الدین ابن ہمام حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ کسی بھی حکم کی صحت اس کے مقصود تک پہنچانے والی ہے جبکہ فاسد مقصود سے محروم کرنے کا سبب بننے والا ہے۔ (فتح القدیر، کتاب بیوع، ج ۱۵، ص ۱۱، بیروت)

خزیر و شراب کے بدلے میں مکاتب بنانے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا كَتَبَ الْمُسْلِمُ عَبْدَهُ عَلَى خَمْرٍ أَوْ خِنْزِيرٍ أَوْ عَلَى قِيمَةٍ نَفْسِهِ فَإِلْكَابَتُهُ فَاسِدَةٌ) أَمَّا الْأَوَّلُ فَلِأَنَّ الْخَمْرَ وَالْخِنْزِيرَ لَا يَسْتَحِقُّهُ الْمُسْلِمُ لِأَنَّهُ لَيْسَ بِمَالٍ فِي حَقِّهِ فَلَا يَصْلُحُ بَدَلًا فَيَفْسُدُ الْعَقْدُ.

وَأَمَّا الثَّانِي فَلِأَنَّ الْقِيمَةَ مَجْهُولَةٌ قَدْرًا وَجِنْسًا وَوَصْفًا فَتَفْضَحُ شَيْءٌ الْجَهَالَةِ وَصَارَ كَمَا إِذَا كَتَبَ عَلَى ثَوْبٍ أَوْ دَابَّةٍ، وَلِأَنَّهُ تَنْصِصُ عَلَى مَا هُوَ مُوجِبُ الْعَقْدِ الْفَاسِدِ لِأَنَّهُ مُوجِبٌ لِلْقِيمَةِ.

ترجمہ

فرہ۔ اور جب کسی شخص نے خزیر و شراب یا غلام کی قیمت کے بدلے میں اپنے غلام کو مکاتب بنایا تو کتابت فاسدہ ہو جائے گی اور خزیر و شراب کا سبب تو یہی ہے کہ مسلمان ان کا عقد انہیں بننا کیونکہ یہ اشیاء مسلمانوں کے حق میں مال نہیں ہیں۔ پس یہ بدل بھی نہیں بن سکتیں۔ پس یہ عقد فاسد ہو جائے گی جبکہ قیمت کو عقد بنانا اس سبب سے فاسد ہو جائے گا۔ کیونکہ اس کی قیمت کی مقدار

وصف اور جنس سے مجبول رہے گی اور یہ جہالت فاحشہ ہے اور اس کی مثال یوں ہے کہ جب کسی شخص نے کپڑے یا سواری کے بدلے میں مکاتبہ کی ہے کیونکہ جب اس نے کہا کہ میں نے اس کی قیمت پر مکاتبہ کی " اس کا یہ قول عقد فاسد کی صراحت کرنا واجب کرنے والا ہے۔ کیونکہ عقد فاسد یہ قیمت کو واجب کرنے والا ہوتا ہے۔

مکاتبہ کا مال مقوم کے بدلے میں ہونے کا بیان

اور بیع کا موجود ہونا مال مقوم ہونا۔ ملک ہونا۔ مقدور تسلیم ہونا ضروری ہے اور اگر بائع اُس چیز کو اپنے لیے بیچتا ہو تو اُس چیز کا ملک بائع میں ہونا ضروری ہے۔ جو چیز موجود ہی نہ ہو بلکہ اس کے موجود نہ ہونے کا اندیشہ ہو اُس کی بیع نہیں مثلاً حمل یا جنس میں جو دودھ ہے اُس کی بیع ناجائز ہے کہ ہو سکتا ہے جانور کا پیٹ پھولا ہے اور اُس میں بچہ نہ ہو اور جنس میں دودھ نہ ہو۔ پھل نمودار ہونے سے پہلے بیع نہیں سکتے۔ اسی طرح خون اور مردار کی بیع نہیں ہو سکتی کہ یہ مال نہیں اور مسلمان کے حق میں شراب و خمر کی بیع نہیں ہو سکتی کہ مال مقوم نہیں۔ زمین میں جو گناں لگی ہوئی ہے اُس کی بیع نہیں ہو سکتی اگرچہ زمین اپنی ملک ہو کہ وہ گناں ملک ہو کہ اسی طرح نہریں کو نیس کا پانی، جنگل کی لکڑی اور شکار کہ جب تک ان کو قبضہ میں نہ کیا جائے ملک نہیں۔

خمر سے ادائیگی کے سبب مکاتبہ کی آزادی کا بیان

قَالَ (لِإِنْ أَذَى الْخَمْرَ عَقَقَ) وَقَالَ زُهْرٌ: لَا يُعْتَقُ إِلَّا بِأَدَاءِ قِيمَةِ نَفْسِهِ، لِأَنَّ الْبَدَلَ هُوَ الْقِيمَةُ. وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ وَرَحِمَهُ اللَّهُ: أَنَّهُ يُعْتَقُ بِأَدَاءِ الْخَمْرِ لِأَنَّهُ بَدَلُ صُورَةٍ، وَيُعْتَقُ بِأَدَاءِ الْقِيمَةِ أَيْضًا لِأَنَّهُ هُوَ الْبَدَلُ مَعْنَى.

وَعَنْ أَبِي حَبِيبَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ أَنَّهُ إِنَّمَا يُعْتَقُ بِأَدَاءِ عَيْنِ الْخَمْرِ إِذَا قَالَ إِنْ أَذَيْتَهَا فَانْتِ حُرٌّ لِأَنَّهُ جَسَدٌ يَكُونُ الْعَقَقُ بِالشَّرْطِ لَا بِعَقْدِ الْكِتَابَةِ، وَصَارَ كَمَا إِذَا كَتَبَ عَلَى مِثْلَةٍ أَوْ دَمٍ وَلَا قَصْلَ فِي ظَاهِرِ الرِّوَايَةِ.

وَوَجْهُ الْفَرْقِ بَيْنَهُمَا وَبَيْنَ الْمِثْلَةِ أَنَّ الْخَمْرَ وَالْخِنْزِيرَ مَالٌ فِي الْجُمْلَةِ فَأَمَّا كُنْ اغْتِبَارَ مَعْنَى الْعَقْدِ فِيهِ، وَوَجْهُ الْعَقَقِ عِنْدَ آدَاءِ الْعَوَضِ الْمَشْرُوطِ.

وَأَمَّا الْمِثْلَةُ فَلَيْسَتْ بِمَالٍ أَصْلًا فَلَا يُمَكِّنُ اغْتِبَارَ مَعْنَى الْعَقْدِ فِيهِ فَاعْتَبَرَ فِيهِ مَعْنَى الشَّرْطِ وَذَلِكَ بِالتَّصْيِصِ عَلَيْهِ (وَإِذَا عَقَقَ بِأَدَاءِ عَيْنِ الْخَمْرِ لَزِمَهُ أَنْ يَسْعَى فِي قِيمَتِهِ) لِأَنَّهُ وَجِبَ عَلَيْهِ رَدُّ قِيَّتِهِ لِفَسَادِ الْعَقْدِ وَقَدْ تَعَلَّرَ بِالْعَقَقِ فَيَجِبُ رَدُّ قِيمَتِهِ كَمَا فِي التَّبَعِ الْفَاسِدِ إِذَا تَلَفَ الْمَبِيعُ.

ترجمہ

اور جب مکاتب نے شراب کو ادا کر دیا ہے تو وہ آزاد ہو جائے گا۔ حضرت امام زفر علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ وہ شراب کی قیمت ادا کیے بغیر وہ آزاد نہیں ہو سکے گا۔ کیونکہ قیمت اصل میں بدل ہے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ سے روایت ہے کہ شراب ادا کرنے سے بھی وہ آزاد ہو جائے گا۔ کیونکہ یہ بھی بطور وصوحت بدل ہے۔ اور وہ اپنی قیمت ادا کرنے سے بھی آزاد ہو جائے گا کیونکہ یہ معنوی طور پر بدل ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ جب آقا نے یہ کہا ہے کہ جب تم شراب ادا کرو گے تو آزاد ہو جاؤ گے لہذا اب میں خمر کی ادائیگی کے سبب مکاتب آزاد ہو جائے گا۔ کیونکہ وہ اب وہ شرط کے سبب سے آزاد ہونے والا ہے جبکہ عقد کتابت کے سبب سے آزاد ہونے والا نہیں ہے۔ اور اس کی نظیر اس طرح ہے کہ جب کسی شخص نے مردار اور خون پر عقد کیا ہے۔ اور ظاہر الروایت کے مطابق خنزیر اور خمر میں کوئی فرق نہیں ہے جبکہ خنزیر و مردار مردار میں فرق ہے اور اس فرق کی دلیل یہ ہے کہ مردار و خنزیر یہ دونوں کسی نہ کسی طرح مال کے حکم میں چلے جاتے ہیں اور ان میں عقد کے حکم کا اعتبار کرنا بھی ممکن ہے اور وجوب عقد یہ ہے کہ معین کردہ ادائیگی کے وہ مکاتب آزاد ہو جائے گا۔ مگر مردار یہ تو مال ہی نہیں ہے اور اس میں عقد کے حکم کا اعتبار کرنا یہ ممکن نہیں ہو سکتا لہذا اس میں شرط کے معنی کا اعتبار کیا جائے گا اور یہ اسی وقت ہو سکے گا جب اس کی صراحت کر دی جائے۔

اور جب مکاتب معین خمر کو ادا کر کے آزاد ہو گیا ہے تو اس کیلئے ضروری ہو گا کہ وہ اپنی قیمت کو ادا کرنے کا اہتمام کرے۔ کیونکہ عقد فاسدہ ہو جانے کے سبب اس پر رقبہ کی واپسی واجب ہے جبکہ آزادی کے سبب سے یہ واپسی ناممکن ہے۔ کیونکہ اس پر اپنی قیمت کو واپس کرنا واجب ہے جس طرح بیخ فاسدہ میں اس وقت ہوا کرتا ہے جب بیج ہلاک ہو جائے تو اس کو قیمت کو لوٹانا واجب ہو جاتا ہے۔

غیر مقنوم مال کی ادائیگی کا غیر معتبر ہونے کا بیان

علامہ محمد امین آفندی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جس صورت میں بیج کا کوئی رکن مفقود ہو یا وہ چیز بیج کے قابل ہی نہ ہو وہ بیج باطل ہے۔ پہلی کی مثال یہ ہے کہ بھٹوں یا غیر معائنہ بچے نے ایجاب یا قبول کیا کہ ان کا قول شرعاً معتبر ہی نہیں، لہذا ایجاب یا قبول پایا ہی نہ گیا۔ دوسری کی مثال یہ ہے کہ بیج مردار یا خون یا شراب یا آزاد ہو کہ یہ چیزیں بیج کے قابل نہیں ہیں اور اگر رکن بیج یا بطل بیج میں خرابی نہ ہو بلکہ اس کے علاوہ کوئی خرابی نہ ہو تو وہ بیج فاسدہ ہے مثلاً شمن خمر ہو یا بیج کی تسلیم پر قدرت نہ ہو یا بیج میں کوئی شرط خلاف عقد کے قاضی ہو۔

اور جب بیج یا شمن دونوں میں سے ایک بھی ایسی چیز ہو جو کسی دین آسانی میں مال نہ ہو، جیسے مردار، خون، آزاد، ان کو چاہے بیج کیا جائے یا شمن، بہر حال بیج باطل ہے اور اگر بعض دین میں مال ہوں بعض میں نہیں جیسے شراب کہ اگرچہ اسلام میں یہ مال نہیں

مکروین موسوی و موسوی میں مال تھی، اس کو بیع قرار دیں گے تو بیع باطل ہے اور من قرار دیں تو فاسد مثلاً شراب کے بدلے میں کوئی چیز خریدی تو بیع فاسد ہے اور اگر وہ پیہ پیہ سے شراب خریدی تو باطل۔ (رجحان، کتاب بیوع، بیروت)

معین کردہ قیمت سے کی نہ کرنے کا بیان

قَالَ (وَلَا يَنْقُصُ عَنِ الْمُسَمَّى وَيُزَادُ عَلَيْهِ) لِأَنَّهُ عَقْدٌ فَاسِدٌ فَتَجِبُ الْقِيَمَةُ عِنْدَ هَلَاكِ الْمُبْدَلِ بِالْبَلْعَةِ مَا بَلَغَتْ كَمَا فِي الْبَيْعِ الْفَاسِدِ، وَهَذَا لِأَنَّ الْمَوْلَى مَا رَضِيَ بِالْإِنْقِصَانِ وَالْعَبْدُ رَضِيَ بِالزِّيَادَةِ كَمَا لَا يَبْطُلُ حَقُّهُ فِي الْعَقْدِ أَصْلًا فَتَجِبُ قِيَمَتُهُ بِالْبَلْعَةِ مَا بَلَغَتْ، وَلَيْسَ إِذَا كَاتَبَهُ عَلَى قِيَمَتِهِ يُعْتَقُ بِأَدَاءِ الْقِيَمَةِ لِأَنَّهُ هُوَ الْبَدَلُ.

وَأَمَّا كُنْ اِغْتِبَارُ مَعْنَى الْعَقْدِ فِيهِ وَأَثَرُ الْجَهَالَةِ فِي الْفَسَادِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا كَاتَبَهُ عَلَى ثَوْبٍ حَتَّى لَا يُعْتَقَ بِأَدَاءِ ثَوْبٍ لِأَنَّهُ لَا يُوقَفُ فِيهِ عَلَى مُرَادِ الْعَاقِدِ لِاخْتِلَافِ أَجْنَاسِ الثَّوْبِ فَلَا يَنْتَبِثُ الْعَقْدُ بِدُونِ إِزَادَتِهِ.

ترجمہ

فرمایا اور معین کردہ قیمت میں سے کم نہ کرے لیکن اضافہ کر سکتا ہے۔ کیونکہ یہ عقد فاسد تھا۔ پس مبدل کے ہلاک ہونے کے سبب پوری قیمت واجب ہوگئی تھی جس قدر بھی قدر تھی جس طرح بیع فاسد میں ہوتا ہے اور یہ حکم اس دلیل کے سبب سے ہے کہ آقا معین بدلہ لینے سے کم پر رضامند نہیں ہے جبکہ غلام زیادہ ادا کرنے پر رضامند ہے کہ کہیں اس کی آزادی کا حق ختم نہ ہو جائے پس جو قیمت بھی ہوگی وہ واجب ہوگی۔

اور اسی طرح جب آقا نے نکاح کے ساتھ اس کی قیمت پر معاملہ کیا تو وہ قیمت ادا کرنے کے سبب آزاد ہو جائے گا۔ کیونکہ قیمت ہی بدلہ ہے۔ اور اس میں عقد کا معنی کا اعتبار کرنا بھی ممکن ہے جبکہ قیمت کی جہالت کا اثر یہ فساد بیع کے سبب سے ہے برخلاف اس صورت کے کہ جب کسی شخص نے کپڑے کے بدلے میں کتاب کا عقد کیا ہے تو وہ مکات کوئی کپڑا دینے سے آزاد نہ ہوگا۔ کیونکہ اس صورت میں عاقد کی مراد پر اطلاع پانا ناممکن نہیں ہے۔ کیونکہ کپڑے کیا اجناس مختلف ہیں۔ پس آقا کی مرضی کو جاننے کے سوا آزادی ثابت نہ ہوگی۔

بدل کتابت کا قرض کی طرح ہونے کا بیان :

حضرت علی کرم اللہ وجہہ کے بارے میں منقول ہے کہ ان کے پاس ایک مکات آیا اور کہنے لگے کہ میں اپنا بدل کتابت ادا کرنے پر قادر نہیں ہوں (یعنی مال کتابت ادا کرنے کا وقت آگیا ہے مگر میرے پاس مال نہیں ہے اس لئے آپ مال دو عاصی میری

برکت تھی۔ حضرت علی رضی اللہ عنہ نے فرمایا کہ تمہیں وہ عائد ہوا ہے جو تمہاری اصل مال پر آئے اور وہ مال کے مالک کے ہاں رہا۔ اگر تمہارے اوپر پہاڑ کی مانند بھٹی قرض ہو تو اللہ تعالیٰ تمہارے لئے اسے ادا کر دے گا۔ اور وہ دعایہ ہے تم اس کو پڑھا کر دو۔ دعا: اَللّٰهُمَّ اكْفِسْ بِحِلَالِكَ عَنْ حُرَامِكَ وَالْغُلِيِّ بِمُضْلِكَ عَمَّنْ سَوَّاهُ۔ اے اللہ! مجھے حلال مال کے برابر حرام سے بے نیاز کر دے (یعنی مجھے حلال رزق عطا فرما تاکہ اس کی وجہ سے حرام مال سے بے نیاز ہو جاؤں۔ اور اپنے اہل و عیال کے ذریعہ اپنے سامان سے مجھے مستغنی کر دے۔ (ترمذی، تہذیبی، مشکوٰۃ شریف: جلد دوم: حدیث نمبر ۹۸۰)

مکاتب اس غلام کو کہتے ہیں جس کا مالک اس سے کھو جائے کہ جب وہ اتنا مال یا اتنے روپے ادا کر دے گا تو اس وقت وہ آزاد ہو جائے گا یا طرح "بدل کتابت" اس مال کو کہتے ہیں جس کو ادا کرنے کی ذمہ داری اس مالک کے غلام نے قبول کر لی ہو لہذا جب وہ مقررہ مال ادا کر دے گا تو اسی وقت آزاد ہو جائے گا۔

غیر غلام کی جانب سے معین رقم پر عقد کتابت کا بیان

قَالَ (وَكَذَلِكَ إِنْ كَاتَبَهُ عَلَى شَيْءٍ مِّنْ بَعِيَّتِهِ لغيرِهِ لَمْ يَجُزْ) لِأَنَّهُ لَا يَقْدِرُ عَلَى تَسْلِيمِهِ. وَمُرَادُهُ شَيْءٌ يَتَّعِنُ بِالتَّعِينِ، حَتَّى أَوْ قَالَ كَاتَبْتُكَ عَلَى هَذِهِ الْأَلْفِ الدَّرَاهِمِ وَهِيَ لغيرِهِ جَارَ لَأَنَّهُ لَا تَتَّعِنُ فِي الْمَعَاوَضَاتِ فَيَتَعَلَّقُ بِدَرَاهِمِ دَيْنٍ فِي الذَّمَّةِ لِيَجُوزَ. وَعَنْ أَبِي حَنِيفَةَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ فِي رِوَايَةِ الْحَسَنِ أَنَّهُ يَجُوزُ، حَتَّى إِذَا مَلَكَهُ وَسَلَّمَهُ يُعْتَقُ، وَإِنْ عَجَزَ يَزِيدُ فِي الرِّقْلِ لَأَنَّ الْمُسَمَّى مَالًا وَالْقُدْرَةَ عَلَى التَّسْلِيمِ مُؤَهِّمٌ فَاشْتَبَهَ الصَّدَاقَ.

قُلْنَا: إِنْ الْعَيْنَ فِي الْمَعَاوَضَاتِ مَعْقُودٌ عَلَيْهِ وَالْقُدْرَةُ عَلَى الْمَعْقُودِ عَلَيْهِ شَرْطٌ لِلصَّحَّةِ إِذَا كَانَ الْعَقْدُ يَحْتَمِلُ الْقَسْحَ كَمَا فِي الْبَيْعِ، بِخِلَافِ الصَّدَاقِ فِي النِّكَاحِ لِأَنَّ الْقُدْرَةَ عَلَى مَا هُوَ الْمَقْصُودُ بِالنِّكَاحِ لَيْسَ بِشَرْطٍ، فَعَلَى مَا هُوَ تَابِعٌ فِيهِ أَوَّلَى. فَلَوْ أَجَارَ صَاحِبُ الْعَيْنِ ذَلِكَ فَقَدْ مُحَمَّدٌ أَنَّهُ يَجُوزُ لِأَنَّهُ يَجُوزُ الْبَيْعُ عِنْدَ الْبِجَارَةِ فَالْكِتَابَةُ أَوَّلَى.

وَعَنْ أَبِي حَنِيفَةَ أَنَّهُ لَا يَجُوزُ اعْتِبَارًا بِحَالٍ عَدَمِ الْبِجَارَةِ عَلَى مَا قَالَ فِي الْكِتَابِ، وَالْجَمَاعُ أَنَّهُ لَا يُفِيدُ مِلْكَ الْمَكَايِبِ وَهُوَ الْمَقْصُودُ لِأَنَّهُ تَبَيَّنَ لِلْحَاجَةِ إِلَى الْأَدَاءِ مِنْهَا وَلَا حَاجَةَ فِيهَا إِذَا كَانَ الْبَدَلُ عَيْنًا مُعَيَّنًا، وَالْمَسْأَلَةُ فِيهِ عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ.



وَعَنْ أَبِي يُسُفَ أَنَّهُ يَجُوزُ أَجَارَ ذَلِكَ أَوْ لَمْ يَجْزُ ، غَيْرَ أَنَّهُ عِنْدَ الْإِجَارَةِ يَجِبُ تَسْلِيمُ  
عَيْنِهِ ، وَعِنْدَ عَدَمِهَا يَجِبُ تَسْلِيمُ قِيَمَتِهِ كَمَا فِي النِّكَاحِ ، وَالْجَامِعُ بَيْنَهُمَا صِحَّةُ  
التَّسْمِيَةِ لِكُونِهِ مَالًا ، وَلَوْ مَلَكَ الْمَكَاتِبَ ذَلِكَ الْعَيْنُ ، فَقَدْ أَبِي حَنِيفَةَ رَوَاهُ أَبُو  
يُوسُفَ أَنَّهُ إِذَا أَذَاهُ لَا يُعْتَقُ ، وَعَلَى هَذِهِ الرِّوَايَةِ لَمْ يَنْعَقِدِ الْعَقْدُ إِلَّا إِذَا قَالَ لَهُ إِذَا أَذِيْتُ  
إِلَيَّ فَأَنْتَ حُرٌّ فَحِينَئِذٍ

يُعْتَقُ بِحُكْمِ الشَّرْطِ ، وَهَكَذَا عَنْ أَبِي يُوسُفَ رَحِمَهُ اللَّهُ . وَعَنْهُ أَنَّهُ يُعْتَقُ قَالَ ذَلِكَ أَوْ  
لَمْ يَقُلْ ، لِأَنَّ الْعَقْدَ يَنْعَقِدُ مَعَ الْفَسَادِ لِكُونِ الْمُسَمَّى مَالًا فَيُعْتَقُ بِأَدَاءِ الْمَشْرُوطِ .  
وَلَوْ كَاتَبَهُ عَلَى عَيْنٍ فِي يَدِ الْمَكَاتِبِ فِيهِ رَوَاتَانِ ، وَهِيَ مَسْأَلَةُ الْكِتَابَةِ عَلَى الْأَعْيَانِ ،  
وَقَدْ عُرِفَ ذَلِكَ فِي الْأَصْلِ ، وَقَدْ ذَكَرْنَا وَجْهَ الرِّوَايَتَيْنِ فِي كِفَايَةِ الْمُنتَهَى .

ترجمہ

اور اسی طرح یہ حکم اس وقت بھی ہوگا جب آقا نے کسی ایسی معین چیز پر مکاتب بنایا ہے جو غلام کے سوا کسی دوسرے شخص کی تھی تو  
یہ مکاتب جائز نہیں ہے کیونکہ غلام اس کو حوالے کرنے پر قادر نہ ہوگا۔

حضرت امام محمد علیہ الرحمہ سے معینہ چیز سے مراد یہ ہے کہ وہ اس طرح چیز ہو جو معین کرنے سے متعین ہو جائے یہاں تک کہ  
جب آقا نے اس طرح کہا ہے کہ میں نے تجھے ایک ہزار درہم کے بدلے میں مکاتب بنادیا ہے اور وہ درہم کسی دوسرے شخص کے  
ہوں تو عقد جائز ہے کیونکہ درہم معاوضات میں معین نہیں ہوتے پس یہ عقد ایسے درہم کے بارے میں ہوگا جو ذمہ میں قرض ہوں  
گئے۔ اور عقد جائز ہوگا۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ سے امام حسن علیہ الرحمہ نے یہ روایت بیان کی ہے کہ یہ عقد جائز ہے یہاں تک کہ جب غلام  
ان درہم کا مالک بن جائے اور ان کو آقا کے سپرد کر دے تو وہ آزاد ہو جائے گا۔ اور اگر وہ ادانہ کر سکے تو وہ دوبارہ غلام بنادیا جائے گا  
کیونکہ یہاں طے شدہ کا بدل مال ہے۔ اور سپرد کرنے کی طاقت بھی پائی جاتی ہے پس یہ بدلہ مہر کے مشابہ ہو جائے گا۔

ہم نے کہا کہ معاوضات میں مال عین کا مقعود علیہ ہوا کرتا ہے اور عقد درست ہونے کیلئے مقعود علیہ کو قدرت شرط ہے مگر اس  
میں شرط یہ ہے کہ وہ عقد فسخ کے قابل ہو جس طرح بیع میں ہوتا ہے یہ خلاف مہر نکاح کے، کیونکہ مقصود نکاح پر قدرت شرط نہیں ہے۔

حضرت امام محمد علیہ الرحمہ سے روایت ہے کہ جب مالک نے عین کتابت کی اجازت دیدی ہے۔ تو کتابت کا یہ عقد درست ہو  
جائے گا۔ کیونکہ اجازت کے سبب سے جب بیع جائز ہو جاتی ہے تو عقد کتابت بدرجہ اولیٰ جائز ہوگا۔

حضرت امام اہم رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ اجازت نہ ہونے پر قیاس لیتے ہوئے یہ عقد جائز ہوگا۔ اس طرح نہ وہی میں ذکر کیا گیا ہے۔ اجازت کے ہونے یا نہ ہونے میں علت مشترکہ یہ ہے کہ اجازت مکاتب کی ملکیت میں قائم نہ ہوگی۔ جبکہ کتابت کا مقصد یہ ملکیت کا حاصل ہونا ہے کہ وہ اسی ملکیت کے بدل کتابت کو ادا کر کے ضرورت کو پورا کرے۔ اور اس کتابت کا بدل معین مال ہے تو پھر اس کی کوئی ضرورت نہیں ہے اور یہ مسئلہ بدل کے مال ہونے میں ہی قیاس کیا گیا ہے جس طرح ہم اس کو بیان کرتے ہیں۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ سے روایت ہے کہ یہ عقد جائز ہے اگرچہ مالک اس کی اجازت دے یا نہ دے۔ لیکن جب اجازت مل جائے گی تو یہ عین مال کو حوالے کرنا واجب ہوگا اور اجازت نہ ملنے کی صورت میں اس کی قیمت کو حوالے کرنا بیجا جس طرح نکاح میں ہے اور ان میں جامع علت تسمیہ کا درست ہونا ہے اس لئے کہ وہ مال ہے۔

شرح

اسی مسئلہ کی تفریع ایک دوسرے فقہی مسئلہ سے بھی ملنے والی ہے جس میں تعین وعدم تعین کی حالت میں حکم کو بیان کیا گیا ہے۔ اور وہ مسئلہ حسب ذیل ہے۔

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ بیع میں کبھی ثمن حال ہوتا ہے یعنی فوراً دینا اور کبھی مؤجل یعنی اس کی ادا کے لیے کوئی عین یا عین ذکر کر دی جائے کیونکہ عین یا عین نہ ہوگی تو بھگڑا ہوگا۔ اصل یہ ہے کہ ثمن حال ہو لہذا عقد میں اس کہنے کی ضرورت نہیں کہ ثمن حال ہے بلکہ عقد میں ثمن کے متعلق اگر کچھ نہ کہا جب بھی فوراً دینا واجب ہوگا اور ثمن مؤجل کے لیے یہ ضرور ہے کہ عقد ہی میں مؤجل ہونا ذکر کیا جائے۔ (در مختار، کتاب بیوع)

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں۔ اور اگر مہر مقرر ہو چکا تھا، اور بعد میں شوہر یا اس کے ولی نے کچھ مقدار بڑھا دی، تو یہ مقدار بھی شوہر پر واجب ہوگی بشرطیکہ اسی مجلس میں عورت نے یا نالانہ ہو۔ تو اس کے ولی نے قبول کر لی ہو اور زیادتی کی مقدار معلوم ہو اور اگر زیادتی کی مقدار عین نہ کی ہو تو کچھ نہیں، مثلاً کہا کہ میں نے تیرے مہر میں زیادتی کر دی ہے اور یہ نہ بتایا کہ کتنی ہے، اس کے صحیح ہونے کے لیے گواہوں کی بھی حاجت نہیں۔ ہاں اگر شوہر انکار کر دے تو جو ثمن کے لیے گواہ درکار ہوں گے اور عورت نے مہر معاف کر دیا یا مہر کر دیا ہے جب بھی زیادتی ہو سکتی ہے۔ (در مختار، کتاب النکاح، باب مہر، ج ۳، ص ۴۳۷، بیروت)

آقا کا شرط پر غلام کو مکاتب بنانے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا كَاتَبَهُ عَلَى مَائَةِ دِينَارٍ عَلَى أَنْ يُرَدَّ الْمَوْلَى عَلَيْهِ عَبْدًا بِغَيْرِ غَنِيَةٍ) فَالْكِتَابَةُ قَائِدَةٌ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَمُحَمَّدٍ.

وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ: هِيَ جَائِزَةٌ، وَيُقَسَّمُ الْمَائَةُ الدِّينَارِ عَلَى قِيمَةِ الْمُكَاتَبِ وَعَلَى قِيمَةِ

عَبْدٌ وَسَطٌ لِّبَطْلٍ مِنْهَا حِصَّةُ الْعَبْدِ فَيَكُونُ مَكَاتِبًا بِمَا يَقَعُ لِأَنَّ الْعَبْدَ الْمُطْلَقَ يَصْلُحُ  
بَدَلُ الْكَسْبِيَّةِ وَيَنْصَرِفُ إِلَى الْوَسَطِ ، فَكَذَا يَصْلُحُ مُسْتَشَى مِنْهُ وَهُوَ الْأَصْلُ فِي أَبْدَالِ  
الْعَقُودِ . وَلَهُمَا أَنَّهُ لَا يُسْتَشَى الْعَبْدُ مِنَ الدَّائِيَةِ ، وَإِنَّمَا تُسْتَشَى قِيَمَتُهُ وَالْقِيَمَةُ لَا تَصْلُحُ  
بَدَلًا فَكَذَلِكَ مُسْتَشَى .

ترجمہ

اور جب آقا نے ایک سودیہار کے بدلے میں غلام کو اس شرط کے ساتھ مکاتب کیا ہے کہ آقا اس کو ایک غلام بھی دے گا تو ایسی  
کتابت ظرفین کے نزدیک قاعدہ ہوگی۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جائز ہے اور سودیہار کو مکاتب اور درمیانے درجے کے غلام کے درمیان تقسیم کیا  
جائے گا۔ اور اس میں سے غلام کے حصے کی مقدار کے برابر درانہم ساقط ہو جائیں گے۔ اور بقیہ بدلہ مکاتب ہوگا۔ کیونکہ غلام مطلق  
کتابت کا بدلہ بن سکتا ہے اور غلام کو درمیانے درجے کے غلام کی جانب اس لئے پھیر دیا جائے گا کیونکہ وہ بدل کتابت سے مستثنیٰ بھی  
ہو سکتا ہے اور عقود کے بدلوں میں اصل یہی ہے۔ (قاعدہ خمیہ)

ظرفین علیہما الرحمہ کی دلیل یہ ہے کہ غلام دیاروں سے مستثنیٰ نہ ہوگا بلکہ اس کی قیمت مستثنیٰ ہوگی۔ اور قیمت بدل نہیں بن سکتی  
پس وہ مستثنیٰ بھی نہ ہو سکے گی۔

معاملہ کرنے میں جلد بازی سے کام نہ لینے کا بیان

حضرت عمرو بن شعب اسنے باپ سے اور وہ اپنے دادا سے نقل کرتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا بیچنے والا اور  
خریدنے والا دونوں اسی وقت تک بیچ کو باقی رکھنے یا اس کو خراج کر دینے کا اختیار رکھتے ہیں جب تک کہ وہ جدا نہ ہوں مگر جب کہ ان  
کی بیع بشرط اختیار ہو تو اس میں جدائی کے بعد بھی اختیار باقی رہتا ہے اور ان دونوں میں سے کسی کے لئے اذرو سے تقویٰ یہ جائز نہیں  
ہے کہ وہ معاملہ کرتے ہی اپنی جگہ سے اٹھ کھڑا ہو اس خوف سے کہ مبادا دوسرا فریق معاملے کو خراج کرنے کا اختیار مانگ لے (یعنی  
جب تک کسی معاملے میں دونوں فریق پوری طرح مطمئن نہ ہو جائیں ایجاب وقبول میں ان میں سے کوئی شخص اس لئے جلد بازی نہ  
کرے کہ مبادا فریق ثانی معاملے کو خراج کر دے یا معاملہ طے کرتے ہی ان میں سے کوئی شخص اس وجہ سے نہ بھاگ کھڑا ہو کہ کہیں  
دوسرا فریق بیع کو خراج کرنے کے اختیار کی شرط نہ چاہے لگے۔ (ابوداؤد سنائی، مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر 42)

حیوان کے بدلے میں مکاتب بنانے کا بیان

قَالَ ( وَإِذَا كَاتَبْتُ عَلَى حَيَوَانٍ غَيْرِ مَوْصُوفٍ فَأَلِكِتَابَةً جَائِزَةً ) مَعْنَاهُ أَنَّ بَيْعَ الْبَحِيرِ وَالْجَنْسِ وَلَا  
بَيْعَ الشَّوْعِ وَالصَّفَةِ ( وَيَنْصَرِفُ إِلَى الْوَسَطِ وَيَجْعَرُ عَلَى قَبُولِ الْقِيَمَةِ ) وَقَدْ مَرَّ فِي

النکاح ، اَمَّا اِذَا لَمْ يَتَّحِنِ الْجِنْسَ فَقَدْ اَنْ يَقُولَ ذَلِكُمْ لَا يَجُوزُ لِأَنَّهُ يَشْمَلُ أَجْنَاسًا مُخْتَلِفَةً  
فَتَنْفَاحُشُ الْجَهَالَةُ ، وَإِذَا بَيَّنَّ الْجِنْسَ كَالْعَبْدِ وَالْوَصِيفِ فَالْجَهَالَةُ بَيِّنَةٌ وَمِثْلُهَا  
يَتَعَمَّلُ فِي الْكِتَابَةِ فَتَعْبَرُ جَهَالَةُ الْبَدَلِ بِجَهَالَةِ الْأَجَلِ فِيهِ .  
وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ اللَّهُ : لَا يَجُوزُ ، وَهُوَ الْقِيَاسُ لِأَنَّهُ مَعَاوَضَةٌ فَاشْتَبَهَ الْبَيْعَ . وَلَنَا أَنَّهُ  
مَعَاوَضَةٌ مَالٍ بِغَيْرِ مَالٍ أَوْ بِعَالٍ لَيْكِنْ عَلَى وَجْهِ يَسْقُطُ إِلَيْكَ فِيهِ فَاشْتَبَهَ النِّكَاحَ ،  
وَالْجَامِعُ أَنَّهُ يُتَنَى عَلَى الْمُسَامَحَةِ ، بِخِلَافِ الْبَيْعِ لِأَنَّهُ مَبْنَى عَلَى الْمُمَاكَسَةِ .

ترجمہ

اور جب مالک نے اپنے غلام کو کسی ایسے حیوان کے بدلے میں مکاتب کیا ہے کہ اس نے اس جانور کا وصف بیان نہیں کیا ہے  
تو بطور احتیاط یہ عقد درست ہوگا اور اس کا حکم یہ ہے کہ جب اس نے حیوان کی جنس کو بیان کر دیا ہے لیکن اس کی نوع اور صفت کو بیان  
نہیں کیا ہے اور اس حکم کو درمیانے درجے کے غلام کی جانب پھیر دیا جائے گا اور آقا کو قیمت لینے پر مجبور کیا جائے گا اور کتاب نکاح  
میں یہ مسئلہ گزر گیا ہے۔ لیکن جب آقا نے جانور کی جنس کو بھی بیان نہیں کیا ہے جس طرح اس نے کہا کہ میں نے تجھے دابہ کے بدلے  
میں مکاتب کیا ہے تو یہ عقد جائز نہ ہوگا۔ کیونکہ حیوان مختلف اجناس کے ہوا کرتے ہیں۔ اور جہالت قاحشہ ہے۔

اور جب وہ جنس کو بیان کر دیتا ہے جس طرح غلام اور اس کا وصف کہ وہ خدمت کرنے والا ہے تو اب جہالت کم ہو جائے گی  
اور اسی قسم کی جہالت کو کتابت میں برداشت کر لیا جاتا ہے پس بدل کی اس معمولی مدت کو جہالت پر قیاس کیا جائے گا۔  
حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اس کا کوئی عقد جائز نہیں ہے اور قیاس کا تقاضہ بھی یہی ہے کیونکہ یہ عقد معاوضہ ہے  
اور بیع کے مشابہ ہے۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ معاوضہ مال سے نہیں بلکہ غیر مال سے ہے لیکن یہ اس طرح کا ہے کہ اس میں ملکیت ساقط ہو جاتی ہے۔  
پس یہ نکاح کے مشابہ ہو جائے گا۔ اور ان میں جامع علت یہ ہے کہ ان میں سے ہر ایک چشم پوشی پر مبنی ہے۔ بہ بخلاف بیع کے کیونکہ وہ  
حقیقی و قطعی پر مبنی ہے۔

بدل کتابت دی گئی چیز کی جنس کو بیان کرنے کا حکم

اور جب کسی شخص نے بیع کی طرف اشارہ کیا اور نام بھی لے دیا مگر جنس کی طرف اشارہ ہے اس کا وہ نام نہیں مثلاً کہا کہ اس  
گائے کو اتنے میں بیچا اور وہ گائے نہیں بلکہ تیل ہے یا اس لوٹری کو بیچا اور وہ لوٹری نہیں غلام ہے اس کا حکم یہ ہے کہ جو نام ذکر کیا ہے  
اور جس کی طرف اشارہ ہے دونوں کی ایک جنس ہے تو بیع صحیح ہے کہ عقد کا قتل اس کے ساتھ ہے جس کی طرف اشارہ ہے اور وہ  
موجود ہے مگر جو چیز سمجھ کر مشتری لینا چاہتا ہے چونکہ وہ نہیں ہے لہذا اس کو اختیار ہے کہ لے یا نہ لے اور جنس مختلف ہو تو بیع باطل ہے

کہ عقد کا تعلق اس صورت میں اس کے ساتھ ہے جس کا نام لیا گیا اور وہ موجود نہیں لہذا عقد باطل۔ انسان میں مرد و عورت دو جنس مختلف ہیں لہذا لوہڈی کہہ کر بیچ کی اور نکلا غلام یا بالٹکس یہ بیچ باطل ہے اور جانوروں میں مرد مادہ ایک جنس ہے گائے کہہ کر بیچ کی اور نکلا تیل یا بالٹکس تو بیچ صحیح ہے اور مشتری کو خیار حاصل ہے۔

حضرت عبداللہ بن عمر رضی اللہ عنہما نے ایک اونٹ چار اونٹوں کے بدلے میں خریدا تھا۔ جن کے متعلق یہ طے ہوا تھا کہ مقام ربذہ میں وہ انہیں اسے دے دیں گے۔ ابن عباس رضی اللہ عنہما نے کہا کہ کبھی ایک اونٹ، دو اونٹوں کے مقابلے میں بہتر ہوتا ہے۔ رافع بن خدیج رضی اللہ عنہ نے ایک اونٹ دو اونٹوں کے بدلے میں خریدا تھا۔ ایک تو اسے دے دیا تھا، اور دوسرے کے متعلق فرمایا تھا کہ وہ کل ان شاء اللہ کسی تاخیر کے بغیر تمہارے حوالے کر دوں گا۔ سعید بن مسیب نے کہا کہ جانوروں میں سود نہیں چلتا۔ ایک اونٹ دو اونٹوں کے بدلے، اور ایک بکری دو بکریوں کے بدلے ادھار بیچ جاسکتی ہے ابن سیرین نے کہا کہ ایک اونٹ دو اونٹوں کے بدلے ادھار بیچنے میں کوئی حرج نہیں۔ (صحیح بخاری، رقم الحدیث، ۲۲۲۷)

ربذہ ایک مقام مکہ اور مدینہ کے درمیان ہے۔ بیچ کے وقت یہ شرط ہوئی کہ وہ اونٹنی بائع کے ذمہ اور اس کی حفاظت میں رہے گی۔ اور بائع ربذہ پہنچ کر اسے مشتری کے حوالے کر دے گا۔ حضرت ابن عباس کے ان کو امام شافعی نے وصل کیا ہے۔ طحاوی کے طریق سے یہ معنوم ہوا کہ جانور سے جانور کے بدلے میں کی اور بیشی اسی طرح ادھار بھی جائز ہے۔ اور یہ سود نہیں ہے گو ایک ہی جنس کا دونوں طرف ہو اور شافعیہ بلکہ جمہور علماء کا یہی قول ہے۔ لیکن امام احمد بن حنبل رحمۃ اللہ علیہ اور امام ابو حنیفہ رحمۃ اللہ علیہ نے اس سے منع کیا ہے۔ ان کی دلیل سرہ رضی اللہ عنہ کی حدیث ہے جسے اصحاب سنن نے نکالا ہے اور امام مالک رحمۃ اللہ علیہ نے کہا ہے کہ اگر جنس مختلف ہو تو جائز ہے۔

حضرت انس رضی اللہ عنہ نے بیان کیا کہ قیدیوں میں حضرت حنفیہ رضی اللہ عنہا بھی تھیں۔ پہلے تو وہ وجہ کلیبی رضی اللہ عنہ کو ملیں پھر نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے نکاح میں آئیں۔ (صحیح بخاری، رقم الحدیث، ۲۲۸۸)

اس حدیث سے امام بخاری رحمۃ اللہ علیہ نے یہ نکالا کہ جانور سے جانور کا تبادلہ درست ہے۔ اسی طرح غلام کا غلام سے، لوہڈی کا لوہڈی سے، بکریوں کے یہ سب حیوان ہی تھیں۔ اور ہر حیوان کا یہی حکم ہوگا۔ بعض نے یہ اعتراض کیا ہے کہ اس حدیث میں کمی اور زیادتی کا ذکر نہیں ہے اور نہ ادھار کا۔ اس کا جواب یہ ہے کہ حضرت امام بخاری رحمۃ اللہ علیہ نے اس حدیث کے دوسرے طریق کی طرف اشارہ کیا ہے جس کو امام مسلم نے نکالا۔ اس میں یہ ہے کہ آپ نے حنفیہ رضی اللہ عنہا کو سات اونٹیاں دے کر خریدا۔ ابن بطلان نے کہا جب آپ نے دیر رضی اللہ عنہ سے فرمایا کہ تو حنفیہ رضی اللہ عنہا کے بدلے میں اور کوئی قیدیوں میں سے لے لے تو یہ بیچ ہوئی لوہڈی کی عوض لوہڈی کے ادھار اور اس کا یہی مطلب ہے۔

غلام کو اشرافیوں کے بدلے میں مکاتیب کرنے کا بیان

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا کہ جو شخص اپنے غلام کو روپیوں اشرافیوں پر مکاتیب کرے وہ اس کی کتابت کو کسی اسباب

کے بدلے میں بیچ کر نقد نقد وعدے پر نہیں کیونکہ اگر وعدہ کرے گا تو کالی کی بیع عوض کالی کے ہو جائے گی یعنی دین کی عوض دین کے اور اگر کسی مال پر مکاتب کیا ہو جیسے اونٹ یا گائے یا بکریاں یا غلاموں پر تو مشتری کو جائز ہے کہ وہ پیاسٹرنی دے کر اس کی کتابت خرید لے یا دوسری جس دے کر اس جس کے جس پر مکاتب ہوا ہے مگر یہ ضروری ہے کہ دام نقد نقد دے دینہ کرے۔

(موطائمام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1175)

نہرائی کا شراب کے عوض میں مکاتب بنانے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا كَتَبَ النَّصْرَانِيُّ عَبْدَهُ عَلَى خَمْرٍ فَهُوَ جَائِزٌ) مَعْنَاهُ إِذَا كَانَ مَقْدَارًا مُتَعَدِّيًا  
وَالْعَبْدُ كَأَمَّا لَإِنَّهَا مَالٌ فِي حَقِّهِمْ بِمَنْزِلَةِ الْحُلِّ فِي حَقِّهِمَا أَسْلَمَ فَلِلْمَوْلَى قِيَمَةُ  
الْخَمْرِ لِأَنَّ الْمُسْلِمَ مُنْعَوٌّ عَنْ تَمْلِيكِ الْخَمْرِ وَتَمْلِكُهَا، وَفِي التَّسْلِيمِ ذَلِكَ إِذَا  
الْخَمْرُ غَيْرُ مُعَيَّنٍ فَيَعْجُزُ عَنْ تَسْلِيمِ الْبَدْلِ فَيَجِبُ عَلَيْهِ قِيَمَتُهَا، وَهَذَا بِخِلَافِ مَا إِذَا  
تَبَاعَ الدُّعْيَانِ خَمْرًا أَسْلَمَ أَحَدُهُمَا حَيْثُ يَتَسَدَّدُ الْبَيْعُ عَلَى مَا قَالَهُ الْبَعْضُ، لِأَنَّ  
الْقِيَمَةَ تَصْلُحُ بَدَلًا فِي الْكِتَابَةِ فِي الْجُمْلَةِ، فَإِنَّهُ لَوْ كَتَبَ عَلَى وَصِيفٍ وَأَتَى بِالْقِيَمَةِ  
يُجْبِزُ عَلَى الْقَبُولِ فَجَازَ أَنْ يَبْقَى الْعَقْدُ عَلَى الْقِيَمَةِ، فَأَمَّا الْبَيْعُ فَلَا يَتَعَقَّدُ صَحِيحًا عَلَى  
الْقِيَمَةِ لَافْتَرَقَا.

قَالَ (وَإِذَا قَبَضَهَا عَتَقَ) لِأَنَّ فِي الْكِتَابَةِ مَعْنَى الْمُقَاوَضَةِ. فَإِذَا وَصَلَ أَحَدُ الْعَوَظَيْنِ  
إِلَى الْمَوْلَى سَلَّمَ الْعَوَظُ الْآخَرَ لِلْعَبْدِ وَذَلِكَ بِالْعَتَقِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَ الْعَبْدُ  
مُسْلِمًا حَيْثُ لَمْ تَعْزُ الْكِتَابَةُ لِأَنَّ الْمُسْلِمَ لَيْسَ مِنْ أَهْلِ التَّزَامِ الْخَمْرِ، وَلَوْ أَذَاهَا عَتَقَ  
وَقَدْ بَيَّنَّاهُ مِنْ قَبْلُ. وَاللَّهُ أَعْلَمُ.

ترجمہ

اور جب نہرائی نے شراب کے بدلے میں غلام کو مکاتب بتا دیا ہے تو یہ جائز ہے اور جب شراب کی مقدار معلوم ہو اور غلام کافر ہو۔ کیونکہ کفار کے حق میں شراب اسی طرح مال ہے جس طرح ہمارے حق میں سرکہ مال ہے۔ اور جب آقا و غلام میں سے جو شخص بھی مسلمان ہوگا آقا کو شراب کی قیمت ملے گی۔ کیونکہ مسلمان نہ شراب کا مالک بن سکتا ہے اور نہ شراب دینے والا بن سکتا ہے۔ جبکہ شراب یہ دینے سے مالک بننا لازم آئے گا۔ اور اسلئے بھی شراب غیر مہمّن ہے۔ پس مکاتب بدل کو حوالے کرنے سے عاجز آجائے گا اور اس پر قیمت واجب ہو جائے گی۔ اور یہ حکم اس صورت کے خلاف ہے کہ جب دو آدمیوں نے مل کر شراب کی خرید و فروخت کی۔

اس کے بعد ان میں سے ایک مسلمان ہو گیا ہے تو بیع قاسد ہو جائے گی۔ اور بعض مشائخ فقہاء کا قول بھی اسی طرح ہے۔ کیونکہ یہ عموم قیمت بدل کتابت بن سکتی ہے۔

اور جب مالک نے خدمت کرنے والے غلام کو مکاتب بنایا ہے اور مکاتب اس نے اس کی قیمت سپرد کی تو آقا اس کو قیمت کو لینے پر مجبور کیا جائے گا ہاں اور قیمت پر عقد کا باقی رہنا بھی جائز ہوگا۔ مگر بیع قیمت کے بدلے میں درست نہ ہوگی کیونکہ بیع اور کتابت میں فرق ہے۔

فرمایا کہ جب آقا نے شراب پر قبضہ کر لیا ہے تو مکاتب آزاد ہو جائے گا۔ اور کتابت میں معاوضہ کا حکم بھی ہے پس جب آقا کو ایک بدلہ مل گیا ہے تو غلام کو دوسرا بدل ملے گا اور یہ مکاتب کی آزادی سے حاصل ہوگا۔ یہ خلاف اس حالت کے کہ جب غلام مسلمان ہو تو آپ کتابت جائز نہ ہوگی کیونکہ مسلمان شراب کا اہل نہیں ہے۔ لہذا جب مسلمان غلام نے شراب ادا کر دی ہے تو وہ آزاد ہو جائے گا اور اس کو ہم پہلے بیان کر آئے ہیں۔

### حرام اشیاء کی خرید و فروخت کا بیان

حضرت جابر بن عبد اللہ رضی اللہ عنہما نے بیان کیا ہے کہ میں نے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم سے سنا ہے فق کہ کے سال آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا، آپ کا قیام ابھی مکہ ہی میں تھا کہ اللہ اور اس کے رسول نے شراب، مردار، سورا اور بتوں کا بیچنا حرام قرار دے دیا ہے۔ اس پر پوچھا گیا کہ یا رسول اللہ ﷺ مردار کی چربی کے متعلق کیا حکم ہے؟ اسے ہم کشتیوں پر ملتے ہیں۔ کھالوں پر اس سے تیل کا کام لیتے ہیں اور لوگ اس سے اپنے چراغ بھی جلاتے ہیں۔ آپ نے فرمایا کہ نہیں وہ حرام ہے۔ اسی موقع پر آپ نے فرمایا کہ اللہ یہودیوں کو بر باد کرے اللہ تعالیٰ نے جب چربی ان پر حرام کی تو ان لوگوں نے کھل کر اسے بیچا اور اس کی قیمت کھائی۔ ابو عاصم نے کہا کہ ہم سے عبد الحمید نے بیان کیا، ان سے یزید نے بیان کیا، انہیں عطاء نے لکھا کہ میں نے جابر رضی اللہ عنہ سے سنا اور انہوں نے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم سے۔ (بخاری، رقم الحدیث ۲۲۳۶)

علامہ ابوالحسن فرغانی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ فرمایا: اور جب کسی مسلمان نے نصرانی کو شراب کی خرید و فروخت میں وکیل بنادیا اور اس نے یہ کام کر دیا ہے تو امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک یہ بیع جائز ہے جبکہ صاحبین کے نزدیک مسلمان کو اس طرح کا حکم دینا جائز نہیں ہے۔ اور خنزیر کا مسئلہ بھی اسی اختلاف پر ہے۔ اور احرام والے کا اپنا شکار بیچنے میں کسی کو وکیل بنانے کا مسئلہ بھی اسی اختلاف پر ہے۔

صاحبین کی دلیل یہ ہے کہ جب خود موکل اس کا اہل نہیں ہے تو دوسرے کو وکیل بھی نہیں بنایا جاسکتا کیونکہ وکیل کے لئے ثابت ہونے والی چیز موکل کی جانب منتقل ہونے والی ہے اور یہی اس طرح ہو جائے گا جس طرح موکل نے خود یہ کام کیا ہو حالانکہ اس کیلئے جائز نہیں ہے۔ (ہدایہ کتاب بیوع، میردت)

## بَابُ مَا يَجُوزُ لِلْمُكَاتِبِ أَنْ يَكْتُمَ

﴿یہ باب مکاتب کیلئے کرنیوالوالے کاموں کیلئے ہے﴾

باب جواز امور مکاتب کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود ہارنی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مصنف علیہ الرحمہ نے اس سے پہلے مکاتبت صحیحہ اور مکاتبت فاسدہ سے متعلق احکام کو ذکر کیا ہے۔ اب یہاں سے مکاتبت میں تصرف کے جواز و عدم جواز کے بارے میں فقہی احکام کو ذکر کر رہے ہیں۔ کیونکہ کسی چیز میں تصرف کے اس چیز کے عقد کے درست ہونے کے بعد ہی کیا جاسکتا ہے۔ (عناہ شرح الہدایہ، ج ۱۳، ص ۱۶، بیروت)

مکاتب کیلئے خرید و فروخت کرنے کی اجازت کا بیان

قَالَ (وَيَجُوزُ لِلْمُكَاتِبِ الْبَيْعُ وَالشِّرَاءُ وَالسَّفَرُ) لِأَنَّ مُوجِبَ الْكِتَابَةِ أَنْ يَصِيرَ حُرًّا يَدًا، وَذَلِكَ بِمَالِكِيَّةِ النَّصْرِفِ مُسْتَبَدًّا بِهِ تَصَرُّفًا يُؤْصَلُهُ إِلَى مَقْصُودِهِ وَهُوَ نَيْلُ الْحُرِّيَّةِ بِأَذَاعِ الْبَدَلِ، وَالْبَيْعُ وَالشِّرَاءُ مِنْ هَذَا الْقَبِيلِ، وَكَذَا السَّفَرُ لِأَنَّ التَّجَارَةَ رُبَّمَا لَا تَتَفَقَّحُ فِي الْحَضَرِ فَتَحْتَاجُ إِلَى الْمَسَافَرَةِ، وَيَمْلِكُ الْبَيْعُ بِالْمُحَابَاةِ لِأَنَّهُ مِنْ صَنِيعِ التَّجَارِ، فَإِنَّ التَّاجِرَ لَذُوُّ حَيَاةٍ فِي صَفْقَةٍ لِيَرْبَحَ فِي أُخْرَى.

ترجمہ

فرمایا کہ مکاتب کیلئے جائز ہے کہ وہ خرید و فروخت کرے اور سفر کرے۔ کیونکہ کتابت کا تقاضہ یہ ہے کہ مکاتب قبضہ سے آزاد ہو چکا ہے۔ اور یہ کام تب پورا ہو سکتا ہے جب مکاتب مکمل طور پر تصرف کا مالک بن جائے۔ اور وہ اسی تصرف سے اپنا مقصد حاصل کر سکے گا۔ اس کا مقصد یہ ہے کہ وہ بدل کتابت ادا کر کے اپنی آزادی کو حاصل کر لے۔ جبکہ خرید و فروخت بھی اسی حکم میں سے ہیں اور سفر کا حکم بھی اسی طرح ہے کیونکہ کبھی کبھی شہر میں تجارت نہیں ہو پاتی جس کیلئے تاجر کو سفر کرنے کی ضرورت پڑ جاتی ہے۔ اور وہ کسی چیز سستی قیمت میں بھی بیچ سکتا ہے۔ کیونکہ یہ بھی تاجروں کا طریقہ ہوتا ہے کیونکہ تاجر کبھی معاملہ میں قیمت تھوڑی لے لیتا ہے۔ کہ اس کو دوسرے معاملہ میں نفع حاصل ہو جائے گا۔

شرح

حضرت سیرین نے جو کثیر مال کمایا تھا، وہ اسی کے ذریعے اپنی مکاتبت خریدنا چاہتے تھے۔ اگر غلام اپنے مال کا مالک نہ ہوتا اور اس کے جان و مال کی حفاظت مسلمانوں کی ذمہ داری نہ ہوتی تو سیدنا انس رضی اللہ عنہ ان سے وہ مال لے لیتے اور کہہ دیتے کہ "



یہ تو میرا ہی ہے، جاؤ جا کر مزید کما کر لاؤ اور پھر مکاتبت کی بات کرنا۔ "سیدنا انس رضی اللہ عنہ نے اس مال کی کوئی بات نہیں کی۔ سیرین کے پاس اتنا مال تھا کہ 40,000 درہم بطور مکاتبت ادا کرے وہ آزاد ہوئے اور اس کے بعد انہوں نے بصرہ کے نواح میں زرعی زمین کا ایک بڑا ٹکڑا خریدا اور اس پر ایک زرعی فارم بنا کر اپنے بیوی بچوں کو وہاں آباد کیا۔ ان کے بچوں میں محمد بن سیرین رحمۃ اللہ علیہ نے بصرہ کے فقیر کا درجہ حاصل کیا۔

مکاتب کیلئے کوفہ جانے سے ممانعت کی شرط کا بیان

قَالَ (فَإِنْ شَرَطَ عَلَيْهِ أَنْ لَا يَخْرُجَ مِنَ الْكُوفَةِ فَلَهُ أَنْ يَخْرُجَ اسْتِحْسَانًا) لِأَنَّ هَذَا الشَّرْطَ مُخَالِفٌ لِمُقْتَضَى الْعَقْدِ وَهُوَ مَالِكِيَّةُ الْيَدِ مِنْ جِهَةِ الْاسْتِجْدَادِ وَثُبُوتِ الْاِخْتِصَاصِ فَيُطْلَقُ الشَّرْطُ وَصَحَّ الْعَقْدُ لِأَنَّهُ شَرَطَ لَمْ يَتِمَّ كُنْ فِي صُلْبِ الْعَقْدِ ، وَبِمِثْلِهِ لَا تَفْسُدُ الْكِتَابَةُ ، وَهَذَا لِأَنَّ الْكِتَابَةَ تُشْبِهُ الْبَيْعَ وَتُشْبِهُ النِّكَاحَ فَالْحَقْنَاهُ بِالْبَيْعِ فِي شَرَطٍ تَمَكَّنَ فِي صُلْبِ الْعَقْدِ ، كَمَا إِذَا شَرَطَ بِخِدْمَةٍ مَجْهُولَةٍ لِأَنَّهُ فِي الْبَدَلِ وَبِالنِّكَاحِ فِي شَرَطٍ لَمْ يَتِمَّ كُنْ فِي صُلْبِهِ هَذَا هُوَ الْأَصْلُ .  
أَوْ نَقُولُ : إِنَّ الْكِتَابَةَ فِي جَانِبِ الْعَبْدِ اِغْتَاقٍ لِأَنَّهُ اسْقَاطُ الْمِلْكِ ، وَهَذَا الشَّرْطُ يَخْصُصُ الْعَبْدَ فَاعْتِقَ اِغْتَاقًا فِي حَقِّ هَذَا الشَّرْطِ ، وَالْاِغْتَاقُ لَا يَبْطُلُ بِالشَّرْطِ الْفَاسِدَةِ .

ترجمہ

اور جب مالک نے یہ شرط لگا دی ہے کہ مکاتب کوفہ نہ جائے گا تو وہ بطور احسان جاسکتا ہے کیونکہ یہ شرط عقد کے تقاضہ کے خلاف ہے۔ جبکہ وہ تو مستقل طور پر تصرف ہے۔ اور کوئی کرنا بھی اسی کے ساتھ خاص ہے۔ لہذا شرط باطل ہو جائے گی۔ اور عقد درست ہو جائے گا۔ کیونکہ یہ شرط اصل عقد میں داخل نہیں ہے۔ جبکہ اس قسم کی شرط سے عقد فاسد نہ ہوگا۔  
یہ حکم اس دلیل کے سبب سے ہے کہ کتابت یہ بیع کے مشابہ ہے اور نکاح کے مشابہ بھی ہے پس اصل عقد میں داخل ہونے کی شرط کو ہم نے بیع کے حکم کے ساتھ ملا دیا ہے جس طرح مجہول خدمت کی شرط لگائی جاتی ہے۔ کیونکہ یہی شرط بدل میں ہے اور جو شرط اصل میں داخل نہ ہو تو ایسی کتابت کو ہم نے نکاح کے ساتھ لاق کر دیا ہے اور قاعدہ فقہیہ بھی یہی ہے۔ (قاعدہ فقہیہ)  
اس کے پھر ہم یہ بھی کہتے ہیں کہ غلام کے حق میں کتابت کا عقد آزادی ہے اس لئے کہ یہی آقا کی ملکیت کو ساقط کرنے والا ہے۔ اور یہ شرط غلام کے ساتھ خاص ہے پس اس شرط کے حق میں اس کو آزاد قرار دیا جائے گا اور آزادی فاسد شرائط کے سبب باطل نہیں ہوا کرتی۔

غلام و باندی کے آقا پر ہوئے والے امور موقوفہ کا بیان

علامہ ابن عابدین شامی آلندی نقلی ماہر احمد لکھتے ہیں کہ لوہڑی غلام لے اگر خود نکاح کر لیا یا ان کا نکاح 'ا' اور لے کر دیا تو یہ نکاح بیولی کی اجازت پر موقوف ہے جائز کر دے گا تا نذر دے گا و رد کر دے گا مطلق ہو جائے گا۔ پھر اگر اہلی بھی ہو تیلی اور بیولی لے کر رد کر دیا تو یہ تک آزاد نہ ہو لوہڑی اپنا مطلب نہیں کر سکتی، نہ غلام سے مطالبہ ہو سکتا ہے اور اگر اہلی نہ ہو لی جب تو مہر واجب ہے نہ ہوا۔ یہاں بیولی سے مراد وہ ہے جسے اس کے نکاح کی ولایت حاصل ہو، مثلاً مالک یا بالغ ہو تو اس کا آپ یا دادا یا قاضی یا وصی اور لوہڑی، غلام سے مراد عام ہیں، مدت، مکاتب، مالون، ام ولد یا وہ جس کا کچھ حصہ آزاد ہو چکا سب کو شامل ہے۔ مکاتب اپنی لوہڑی کا نکاح اپنے اذن سے کر سکتا ہے اور اپنا بیانیہ غلام کا نہیں کر سکتا اور مالون غلام، لوہڑی کا بھی نہیں کر سکتا۔ بیولی کی اجازت سے غلام نے نکاح کیا تو مہر و نفقہ خود غلام پر واجب ہے، بیولی پر نہیں اور مہر و نفقہ دونوں ساتھ اور غلام خالص مہر و نفقہ کے سبب بیچ ڈال جائے گا اور مدد بر مکتب نہ بیچ جائیں بلکہ انھیں حکم دیا جائے کہ کما کر ادا کرتے رہیں۔ ہاں مکاتب اگر بدل کتابت سے عاجز ہو تو اب مکاتب نہ رہے گا اور مہر و نفقہ پیش بیچا جائے گا اور غلام کی بیچ اس کا بیولی کرے، اگر وہ انکار کرے تو اس کے سامنے قاضی بیچ کر دے گا اور یہ بھی ہو سکتا ہے کہ جن داسوں کو فروخت ہو رہا ہے، بیولی اپنے پاس سے اتنے دام دیدے اور فروخت نہ ہونے دے۔ (رہنما کتاب نکاح غلام، بیروت)

مالک کی اجازت کے بغیر مکاتب کے نکاح کے عدم جواز کا بیان

قَالَ (وَلَا يَتَزَوَّجُ إِلَّا بِإِذْنِ الْمَوْلَى) لِأَنَّ الْكِتَابَةَ لَكَ الْحَجْرُ مَعَ قِيَامِ الْمِلْكِ ضَرُورَةٌ التَّوَسُّلُ إِلَى الْمَقْصُودِ، وَالتَّزْوُجُ لَيْسَ وَسِيلَةً إِلَيْهِ، وَيَجُوزُ بِإِذْنِ الْمَوْلَى لِأَنَّ الْمِلْكَ لَهُ (وَلَا يَهَبُ وَلَا يَتَصَدَّقُ إِلَّا بِالشَّيْءِ الْيَسِيرِ) لِأَنَّ الْهَبَةَ وَالصَّدَقَةَ تَبْرُعٌ وَهُوَ غَيْرُ مَالِكَ لِيَمْلِكَهُ، إِلَّا أَنَّ الشَّيْءَ الْيَسِيرَ مِنْ ضَرُورَاتِ التَّجَارَةِ لِأَنَّهُ لَا يَجِدُ بُدًّا مِنْ ضَيْاقِهِ وَإِعَارَةِ لِيَجْتَمِعَ عَلَيْهِ الْمُجَاهِزُونَ.

وَمَنْ مَلَكَ شَيْئًا يَمْلِكُ مَا هُوَ مِنْ ضَرُورَاتِهِ وَتَوَابِعِهِ (وَلَا يَتَكْفَّلُ) لِأَنَّهُ تَبْرُعٌ مَخْصُصٌ، فَلَيْسَ مِنْ ضَرُورَاتِ التَّجَارَةِ وَالْإِكْحِسَابِ وَلَا يَمْلِكُهُ بِتَوْعِيهِ نَفْسًا وَمَالًا لِأَنَّ كُلَّ ذَلِكَ تَبْرُعٌ (وَلَا يُفْرَضُ) لِأَنَّهُ تَبْرُعٌ لَيْسَ مِنْ تَوَابِعِ الْإِكْحِسَابِ (فَإِنْ وَهَبَ عَلَى عَوْضٍ لَمْ يَصِحَّ) لِأَنَّهُ تَبْرُعٌ ابْتِدَاءً (وَإِنْ زَوَّجَ أَمَتَهُ جَازَ) لِأَنَّهُ الْإِكْحِسَابُ لِلْمَالِ فَإِنَّهُ يَمْلِكُ بِهِ الْمَهْرَ فَدَخَلَ تَحْتَ الْعَقْدِ.

ترجمہ

اور مکاتب اپنے آقا کی اجازت کے بغیر نکاح نہیں کر سکتا کیونکہ مقدمہ حاصل کرنے کی حاجت کے سبب سے کتابت کے مقدمہ سے آقا کا حق بند ہو جائے گا۔ لہذا کسی نہ کسی حد تک اس میں آقا کی ملکیت باقی رہتی ہے۔ جبکہ نکاح کرنا یہ مقدمہ کو حاصل کرنے کا ذریعہ نہیں ہے۔ ہاں البتہ جب آقا اجازت دیدے تو نکاح کرنا جائز ہے کیونکہ مکاتب اسی کی ملکیت میں ہے۔

اسی طرح مکاتب بہرہ اور صدقہ بھی نہیں کر سکتا مگر وہ کوئی معمولی چیز بہرہ یا صدقہ کر سکتا ہے کیونکہ بہرہ و صدقہ میں احسان ہے اور اسی طرح مکاتب کسی دوسرے کا مالک بنانے کا مالک بھی نہیں بن سکتا جبکہ تھوڑی بہتی تجارت یہ عام ضروریات میں سے ہے۔ کیونکہ اس کی مہمان نوازی کی ضرورت بھی پڑ سکتی ہے اور اس کو ادھار دینے کی ضرورت بھی پڑ سکتی ہے۔ تاکہ اہل قافلہ اس سے اپنا تعلق واسطہ رکھیں۔ اور جب بندہ کسی چیز کا مالک ہے وہ اس کی ضروریات و حاجات کا مالک بھی ہوتا ہے۔

اور اسی طرح مکاتب کسی کا کفیل بھی نہیں بن سکے گا۔ کیونکہ یہ تو ایک خاص احسان ہے جبکہ یہ تجارت کرنے یا مال کمانے کے اسباب میں سے نہیں ہے پس مکاتب کفالت کی دونوں اقسام نفس اور جان کا مالک نہ ہوگا کیونکہ ان میں سے ہر ایک چیز احسان ہے اور اسی طرح مکاتب قرض بھی نہیں دے سکتا کیونکہ قرض دینا بھی احسان ہے اور یہ کمانے کی ذرائع میں سے نہیں ہے اور اس کا بدلہ لیکر بہرہ کرنا یہ بھی درست نہیں ہے کیونکہ یہ ابتدائی طور پر احسان ہے اور جب مکاتب نے اپنی باندی کا نکاح کر دیا ہے تو یہ جائز ہے کیونکہ یہی مال کمانے کا ذریعہ ہے پس اس کے مہر کا مالک مکاتب ہوگا اور یہ معاملہ کتابت کے عقد میں بھی شامل ہے۔

### اکمال فقہ میں بیع عبد کا بیان

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب غلام نے مولیٰ کی اجازت سے نکاح کیا ہے تو اگر غلام خالص ہے یعنی مدبر و مکاتب نہ ہو تو اُسے بیع کر اُس کی عورت کا فقہ ادا کریں بجز بھی باقی رہ جائے تو یکے بعد دیگرے بیچتے رہیں یہاں تک کہ فقہ ادا ہو جائے بشرطیکہ خریدار کو معلوم ہو کہ فقہ کی وجہ سے بیچا جا رہا ہے اور اگر خریدتے وقت اُسے معلوم نہ تھا بعد کو معلوم ہوا تو خریدار کو بیع رد کرنے کا اختیار ہے اور اگر بیع قائم رکھا تو ثابت ہوا کہ رضی ہے لہذا اب اسے کوئی عذر نہیں اور اگر مولیٰ بیچنے سے انکار کرتا ہے تو مولیٰ کے سامنے قاضی بیع کر دے مگر فقہ میں بیچنے کے لیے یہ شرط ہے کہ فقہ اتنا اُس کے ذمہ باقی ہو کہ ادا کرنے سے عاجز ہو۔ اور یہ بھی ہو سکتا ہے کہ مولیٰ اپنے پاس سے فقہ دیکر اپنے غلام کو چھوڑے اور اگر وہ غلام مدبر یا مکاتب ہو جو بدلہ کتابت ادا کرنے سے عاجز نہیں تو بیچ نہ جائے بلکہ کہا کہ فقہ کی مقدار پوری کرے۔ اور اگر جس عورت سے نکاح کیا ہے وہ اس کے مولیٰ کی کنیز ہے تو اس پر فقہ واجب ہی نہیں۔ (در مختار، ج ۵، ص ۳۲۰، ہیروت)

شیخ نظام الدین حنفی لکھتے ہیں کہ ماؤن یا مدبر یا مکاتب نے اپنی زوجہ کو خریدنا تو نکاح قاسد نہ ہوا۔ یونہی اگر کسی نے اپنی زوجہ کو خرید لیا اور بیع میں اختیار رکھا کہ اگر چاہے گا تو واپس کر دے گا تو نکاح قاسد نہ ہوگا۔ یونہی جس غلام کا کچھ حصہ آزاد ہو چکا ہے وہ اگر

اپنی منکوہ کو خریدے تو نکاح فاسد نہ ہوا۔ مکاتب یا ماذون کی کثیر سے مولیٰ نکاح نہیں کر سکتا۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب مکاتب)

ماذون غلام کے مہر قرض ہونے کا بیان

یہاں مصنف نے یہ مسئلہ بیان کیا ہے: ایک شخص اپنے غلام کو اذن یعنی اجازت دیتا ہے کہ وہ خرید و فروخت کر سکتا ہے پھر اس غلام کے ذمے قرض کی ادائیگی لازم ہو جاتی ہے تو وہ آگے اپنے اس غلام کی شادی اگر کسی خاتون کے ساتھ کر دیتا ہے تو ایسا کرنا جائز ہوگا۔ اس پر یہ سوال کیا جائے گا: اس خاتون کا مہر کیسے ادا کیا جائے گا؟ تو مصنف نے اس کا جواب یہ دیا ہے: دیگر قرض خواہوں کی طرح وہ خاتون بھی قرض کے طور پر اپنا مہر وصول کرنے کی حقدار ہوگی۔

مکاتب کا اپنے غلام کو مکاتب بنانے کا بیان

قَالَ (وَكذلكَ إِنْ كَتَبَ عَبْدُهُ) وَالْقِيَاسُ أَنْ لَا يَجُوزَ وَهُوَ قَوْلُ زُفَرٍ وَالشَّافِعِيِّ، لِأَنَّ مَالَهُ الْوَعْدَى وَالْمُكَاتَبَ لَيْسَ مِنْ أَهْلِيهِ كَالْإِعْتِقَاقِ عَلَى مَالٍ.

وَجِهُهُ لِأَسْتِحْسَانِ أَنَّهُ عَقْدُ انْتِسَابٍ لِلْمَالِ فَيَمْلِكُهُ كَتَرُوجِ الْأَمَةِ وَكَاتَّبِعِ وَقَدْ يَكُونُ هُوَ النَّفْعَ لَهُ مِنَ الْبَيْعِ لِأَنَّهُ لَا يُزِيلُ الْمِلْكَ إِلَّا بَعْدَ وَصُولِ الْبَدَلِ إِلَيْهِ وَالْبَيْعُ يُزِيلُهُ قَبْلَهُ وَلِهَذَا يَمْلِكُهُ الْأَبُ وَالْوَصِيُّ ثُمَّ هُوَ يُوْجِبُ لِلْمَمْلُوكِ مِثْلَ مَا هُوَ نَائِبٌ لَهُ بِخِلَافِ الْإِعْتِقَاقِ عَلَى مَالٍ لِأَنَّهُ يُوْجِبُ قَوْلُ مَا هُوَ نَائِبٌ لَهُ.

قَالَ: فَإِنْ أَذَى الثَّانِي قَبْلَ أَنْ يُعْتَقَ الْأَوَّلُ فَوَلَاؤُهُ لِمَوْلَى، لِأَنَّ لَهُ فِيهِ نَوْعَ مِلْكِ وَتَصِحُّ إِضَافَةُ الْإِعْتِقَاقِ إِلَيْهِ فِي الْجُمْلَةِ، فَإِذَا تَعَدَّرَ إِضَافَتُهُ إِلَى مُبَاشِرِ الْعَقْدِ لِعَدَمِ الْأَهْلِيَّةِ أُضِيفَ إِلَيْهِ كَمَا فِي الْعَبْدِ إِذَا اشْتَرَى شَيْئًا (فَلَوْ أَذَى الْأَوَّلُ بَعْدَ ذَلِكَ وَعَقَى لَا يَنْتَقِلُ الْوَلَاءُ إِلَيْهِ) لِأَنَّ الْمَوْلَى جُعِلَ مُعْتَقًا وَالْوَلَاءُ لَا يَنْتَقِلُ عَنِ الْمُعْتَقِ (وَأَنْ أَذَى الثَّانِي بَعْدَ عِتْقِ الْأَوَّلِ فَوَلَاؤُهُ لَهُ) لِأَنَّ الْعَاقِلَةَ مِنْ أَهْلِ ثُبُوتِ الْوَلَاءِ وَهُوَ الْأَصْلُ فَيَنْبَغُ لَهُ.

ترجمہ

اور جب مکاتب نے اپنے غلام کو مکاتب بنا دیا ہے تو یہ جائز ہے جبکہ قیاس کا تقاضہ یہ ہے کہ اس طرح جائز نہیں ہے۔ اور اسی کے موافق امام زفر اور امام شافعی علیہما الرحمہ کا قول ہے۔ کیونکہ مال کتابت یہ آزادی ہے اور مکاتب آزادی کا مالک نہیں ہے جس طرح آزادی والے مال کا مالک نہیں ہے۔

استحسان کی دلیل یہ ہے کہ مکاتب بنانے پر مال کمانے والا عقد ہے پس یہ مکاتب اس عقد کا مالک بن جائے گا جس طرح وہ باندی سے نکاح کرنے اور خرید و فروخت کا مالک بن جاتا ہے۔ اور کبھی کبھی مکاتب اس کیلئے بیچ سے زیادہ فائدہ والی ہوتی ہے۔ کیونکہ کتابت یہ مکاتب سے بدل ادا کرنے سے پہلے تک اس کی ملکیت کو ختم کرنے والی نہیں ہے جبکہ بیچ یہ بدل ملنے سے قبل ہی ملکیت کو ختم کر دیتی ہے اسی دلیل کے سبب سے باپ اور موسیٰ بھی مکاتبیت کے مالک ہیں۔

اور کے بعد حکم فقہی یہ ہے کہ یہ مکاتب دوسرے مکاتب کیلئے وہی اختیارات ثابت کرنے والی ہے جو پہلے کیلئے اس نے ثابت کیے ہیں۔ (قاعدہ فقہیہ)

البتہ مال کے سبب حاصل ہونے والی آزادی کے خلاف ہے کیونکہ یہ مکاتب کی آزادی کو پہلے مکاتب سے زیادہ اختیارات کو ثابت کرنے والی ہے۔

اور جب دوسرے مکاتب نے پہلے کی آزادی سے پہلے ہی بدل کتابت ادا کر کے آزادی حاصل کر لی ہے تو اس کا ولاء پہلے مکاتب کے آقا کا ہوگا۔ کیونکہ اس مکاتب میں ابھی آقا کی ملکیت باقی ہے اور مکمل طور پر اس کی جانب آزادی کی اضافت کرنا درست ہے۔ کیونکہ مکاتب اول کی جانب اس کی نسبت کرنا ناممکن ہے کیونکہ اس میں آزادی کی اہلیت نہیں پائی جاتی۔ جس طرح آقا کوئی چیز خریدے تو آقا ہی کی ملکیت ہوگی۔

اور اس کے بعد پہلے مکاتب نے کتابت کا ادا کر دیا ہے تو وہ آزاد ہو جائے گا تو اس کی جانب ولاء منتقل نہ ہوگی۔ کیونکہ آقا کو محقق قرار دے دیا گیا ہے اور محقق سے ولاء منتقل نہیں ہوا کرتی۔

اور جب مکاتب اول کی آزادی کے بعد دوسرے مکاتب نے بدل کتابت ادا کیا ہے تو دوسرے ولاء وہی یعنی پہلے مکاتب کو ملے گی کیونکہ اب عقد کرنے والا ہی اس کا اہل ہے لہذا اس کیلئے ولاء ثابت ہو جائے گی۔ اور یہ اصل (قاعدہ فقہیہ) پس اس کیلئے ولاء ثابت ہو چکی ہے۔

### مالک کا غلام کے صدقے کو لغو کرنے کا بیان

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا کہ اگر مکاتب اپنے غلام کو آزاد کر دے یا اپنے مال میں سے کچھ صدقہ دے دے اور موسیٰ کو اس کی خبر نہ ہو یہاں تک کہ مکاتب آزاد ہو جائے تو اب مکاتب کو بعد از آزادی کے اس صدقہ یا عتق کا باطل کرنا نہیں پہنچتا البتہ اگر موسیٰ کو قبل از آزادی کے اس کی خبر ہو گئی۔

اور اس نے اجازت نہ دی تو وہ صدقہ یا عتق لغو ہو جائے گا اب پھر مکاتب کو لازم نہیں کہ بعد از آزادی کے اس غلام کو پھر آزاد کرے یا صدقہ لگا لے البتہ خوشی سے کر سکتا ہے۔ (موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1182)

مکاتب کا مال کے بدلے میں اپنا غلام آزاد کرنے کا بیان

قَالَ (وَأِنْ أَغْتَقَ عَبْدَهُ عَلَى مَالٍ أَوْ بَاعَهُ مِنْ نَفْسِهِ أَوْ زَوَّجَ عَبْدَهُ لَمْ يَجُزْ) لِأَنَّ هَذِهِ

الْأَشْيَاءَ لَيْسَتْ مِنَ الْخَسْبِ وَلَا مِنْ تَوَابِعِهِ.

أَمَّا الْأَوَّلُ فَلِأَنَّهُ إِسْقَاطُ الْمِلْكَ عَنْ رَقَبَتِهِ وَإِبْثَاتُ الذَّنْبِ فِي ذِمَّتِهِ الْمَغْلُوبِ فَاشْتَبَاهَ الزَّوَالِ بِغَيْرِ عَوَضٍ ، وَكَذَا الثَّانِي لِأَنَّهُ اغْتِنَاقٌ عَلَى مَالٍ فِي الْحَقِيقَةِ .  
وَأَمَّا الثَّالِثُ فَلِأَنَّهُ تَنْقِصٌ لِلْعَبْدِ وَتَغْيِيبٌ لَهُ وَتَغْلٌ رَقَبَتِهِ بِالْمَهْرِ وَالتَّفَقُّعِ ، بِخِلَافِ تَزْوِيجِ الْأَمَةِ لِأَنَّهُ اخْتِسَابٌ لِإِسْقَاطِهِ الْمَهْرَ عَلَى بَإِ مَرٍّ .

قَالَ ( وَكَذَلِكَ ) ( الْأَبُ وَالْوَصِيُّ فِي رَقَبَةِ الصَّغِيرِ بِمَنْزِلَةِ الْمُكَاتَبِ ) لِأَنَّهُمَا يَمْلِكَانِ الْإِخْتِسَابَ كَالْمُكَاتَبِ ، وَلَئِنْ فُي تَزْوِيجِ الْأَمَةِ وَالْكِتَابَةِ نَظَرًا لَهُ ، وَلَا نَظَرَ فِيمَا سِوَاهُمَا وَالْوَلَايَةُ نَظَرِيَّةٌ .

ترجمہ

اور جب مکاتب نے اپنے غلام کو مال کے بدلے میں آزاد کر دیا ہے یا پھر اس نے غلام کو کسی شخص کے ہاتھ میں بیچ دیا ہے یا اس غلام کا نکاح کیا ہے تو جائز نہ ہوگا کیونکہ ان چیزوں کا تعلق کسب و لوازمات میں سے نہیں ہے۔ اور پہلی چیز کا حکم اس لئے جائز نہیں ہے کہ وہ اس کی گردن سے ملکیت کو ساقط کرتا ہے اور غریب کے ذمہ پر قرض کو ثابت کرتا ہے پس یہ بدلہ بغیر ذوال ملک کے مثلاً ہو جائے گا۔

اور دوسری چیز کا حکم بھی اسی طرح ہے کیونکہ وہ حقیقت کے اعتبار سے آزادی پر مال ہے اور تیسری چیز کے جائز نہ ہونے کا حکم اس دلیل کے سبب سے ہے کہ یہ غلام نقص و عیب ہے۔ اور اس کی گردن کا مہر اور نفقہ کے ساتھ مصروف کرنے والی بات ہے۔ یہ خلاف نکاح باندی کے کیونکہ اس میں یہ کمائی کرتا ہے اس لئے کہ نکاح کے سبب سے اس مکاتب کو حق مہر ملے گا جس طرح اس کا بیان گزر چکا ہے۔

اور بیچنے کے غلام بے متعلق باپ اور وصی کا حکم بھی مکاتب کی طرح ہے کیونکہ یہ دونوں بھی مکاتب کی طرح کمائی کرنے کے مالک ہیں۔ کیونکہ بیچنے کی باندی کا نکاح کرنے اور چھوٹے کے غلام کو مکاتب بنانے میں اس کے حق میں مہربانی ہے جبکہ ان دونوں امور کے سوا مہربانی مفقود ہے حالانکہ ولایت مہربانی پہنچی ہوئی ہے۔

مکاتب کے اذن سے باندی کے نکاح کرنے کا بیان

علامہ ابن عابدین شافعی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مکاتب اپنی لونڈی کا نکاح اپنے اذن سے کر سکتا ہے اور اپنا اپنے غلام کا نہیں کر سکتا اور ذون غلام، لونڈی کا بھی نہیں کر سکتا مولیٰ کی اجازت سے غلام نے نکاح کیا تو مہر و نفقہ خود غلام پر واجب ہے، مولیٰ

پر نہیں اور مر گیا تو مہر و نقد و دلوں ساقط اور غلام خالص مہر و نقد کے سبب بیچ ڈالا جائے گا اور نہ ہر مکاتب نہ بیچ جائیں بلکہ انھیں حکم دیا جائے کہ کد اکر کرتے رہیں۔ ہاں مکاتب اگر بدل کتابت سے عاجز ہو تو اب مکاتب نہ رہے گا اور مہر و نقد میں بیچا جائے گا اور غلام کی بیچ اس کا مولیٰ کرے، اگر وہ انکار کرے تو اس کے سامنے قاضی بیچ کر دے گا اور یہ بھی ہو سکتا ہے کہ جن داموں کو فروخت ہو رہا ہے، مولیٰ اپنے پاس سے اتنے دام دیدے اور فروخت نہ ہونے دے۔ (رہنکار، کتاب النکاح، بیروت)

مَا ذُوْنَ غُلَامٍ كَيْلِيَّةٌ لِّبَعْضِ اُمُورِ مِمَّا نَعْتَ كَا بَيَان

قَالَ (فَأَمَّا الْمَأْذُونُ لَهُ فَلَا يَجُوزُ لَهُ شَيْءٌ مِنْ ذَلِكَ عِنْدَ أَبِي حَبِيبَةَ وَمُحَمَّدٍ، وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ: لَهُ أَنْ يَزَوِّجَ أَمَتَهُ) وَعَلَى هَذَا الْخِلَافِ الْمَضَارِبُ وَالْمَقَارِضُ وَالشَّرِيكُ شَرِيكَةُ عَنَانٍ هُوَ قَاسَهُ عَلَى الْمَكَاتِبِ وَاعْتَبَرَهُ بِالْإِجَارَةِ.  
وَلَهُمَا أَنَّ الْمَأْذُونُ لَهُ يَمْلِكُ التَّجَارَةَ وَهَذَا لَيْسَ بِتِجَارَةٍ، فَأَمَّا الْمَكَاتِبُ يَمْلِكُ  
الْإِكْتِسَابَ وَهَذَا الْكُتْسَابُ، وَلَأنَّهُ مَبَادِلَةُ الْمَالِ بِغَيْرِ الْمَالِ فَيُعْتَبَرُ بِالْكِتَابَةِ ذُوْنَ  
الْإِجَارَةِ، إِذْ هِيَ مَبَادِلَةُ الْمَالِ بِالْمَالِ وَلِهَذَا لَا يَمْلِكُ هَؤُلَاءِ كُلُّهُمْ تَزْوِيجَ الْعَبْدِ،  
وَأَلَّهِ أَعْلَمُ.

ترجمہ

حضرت امام اعظم اور امام محمد علیہما الرحمہ کے نزدیک مَا ذُوْنَ غُلَامٍ کیلئے مذکورہ کاموں کو کر لینا جائز نہیں ہے جبکہ حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اس کیلئے اپنی بائعی کا نکاح کرنا جائز ہے۔ مضارب، مفادض، اور شرکت عنان کا اختلاف بھی اسی اختلاف کی طرح ہے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ نے اس کو مکاتب کی مثل قرار دیکر اس کو اجارہ پر قیاس کیا ہے جبکہ طرفین کی دلیل یہ ہے کہ غلام ما ذُوْنَ لہ کی تجارت کا مالک ہے جبکہ بائعی کی شادی میں یہ تجارت نہیں ہے۔ اور مکاتب کو کئی کرنے کا اختیار حاصل ہے اور یہ کمائی ہے اور اس کیلئے یہ غیر مال کا بدلہ مال کے مقابلے میں ہے پس اس کو کتابت پر قیاس کیا جائے گا۔ اجارے پر قیاس نہ کیا جائے گا کیونکہ اجارے میں مال کا بدلہ مال کے مقابلے میں ہوتا ہے۔ اسی دلیل کے سبب سے ان میں سے کسی کو بھی اپنے غلام کا نکاح کرنے کا حق حاصل نہ ہوگا۔

مَا ذُوْنَ كَے مال کی ولایت کا بیان

غلام ابن ہمام حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مکاتب یا غلام ما ذُوْنَ نے ایک چیز دس روپے میں خریدی تھی اس کے مولیٰ نے اس





## فصل

﴿یہ فصل بطور تابع مسائل کتابت کے بیان میں ہے﴾

فصل بطور تابع مسائل کتابت کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود ہامیری حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مصنف علیہ الرحمہ جب ان مسائل سے فارغ ہوئے ہیں جو مکاتب کے باب میں اصل کے طور پر داخل ہیں تو اب انہوں نے ان مسائل کا ذکر شروع کیا ہے جو مکاتب میں بطور تبع داخل ہیں اور یہ فقہ اور دیگر فنون کا بھی اصول ہے کہ اصل تابع پر مقدم جبکہ تابع اصل سے مؤخر ہوتا ہے۔ (عیانہ شرح الہدایہ، ج ۱۳، ص ۳۰، میردت)

مکاتب کا اپنے باپ یا بیٹے کو خریدنے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا اشْتَرَى الْمُكَاتِبُ أَبَاهُ أَوْ ابْنَهُ دَخَلَ فِي كِتَابَتِهِ) لِأَنَّهُ مِنْ أَهْلِ أَنْ يَكْتَابَ وَإِنْ لَمْ يَكُنْ مِنْ أَهْلِ الْإِعْتَاقِ فَيَجْعَلُ مَكَاتِبًا تَحْقِيقًا لِلصَّلَةِ بِقَدْرِ الْإِمْكَانِ، أَلَا تَرَى أَنَّ الْحُرَّ مَتَى كَانَ يَسْمِيكَ الْإِعْتَاقَ يُعْتَقَ عَلَيْهِ (وَإِنْ اشْتَرَى ذَا رَحِمٍ مَحْرُومٌ مِنْهُ لِأَوْلَادٍ لَهُ لَمْ يَدْخُلْ فِي كِتَابَتِهِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ).

وَقَالَ: يَدْخُلُ (اعْتِبَارًا بِقَرَابَةِ الْوَلَادِ إِذْ وَجُوبُ الصَّلَةِ يَنْتَظِمُ لَهُمَا وَلِهَذَا لَا يَقْتَرِ قَانِ فِي الْحُرِّ فِي حَقِّ الْحُرِّيَّةِ).

وَلَهُ أَنْ لِلْمُكَاتِبِ كَسْبٌ لَا مِلْكًا، غَيْرَ أَنَّ الْكَسْبَ يَكْفِي الصَّلَةَ فِي الْوَلَادِ حَتَّى أَنْ الْقَادِرَ عَلَى الْكَسْبِ يَخَاطَبُ بِنَفَقَةِ الْوَالِدِ وَالْوَلَدِ وَلَا يَكْفِي فِي غَيْرِهِمَا حَتَّى لَا تَجِبَ نَفَقَةُ الْأَخِ إِلَّا عَلَى الْمُؤَسِّرِ، وَلَئِنْ هَلَدِهِ قَرَابَةُ تَوَسَّطَتْ بَيْنَ بَنِي الْأَعْمَامِ وَقَرَابَةِ الْوَلَادِ فَالْحَقْنَاهَا بِالثَّانِي فِي الْعِتْقِ، وَبِالْأَوَّلِ فِي الْكِتَابَةِ وَهَذَا أَوَّلَى لِأَنَّ الْعِتْقَ أَسْرَعُ نَفْوَذًا مِنَ الْكِتَابَةِ، حَتَّى أَنْ أَحَدَ الشَّرِيكَيْنِ إِذَا كَاتَبَ كَانَ لِلْآخَرِ فَسْخُوعُهُ، وَإِذَا أُعْتِقَ لَا يَكُونُ لَهُ فَسْخُوعُهُ.

ترجمہ

اور جب مکاتب نے اپنے باپ یا اپنے بیٹے کو خرید لیا ہے تو مشتری اس کی کتابت میں داخل ہو جائے گا۔ اس لئے کی مکاتب کو مکاتب بنانے کی اہلیت حاصل ہے۔ ہاں البتہ آزادی کا وہ اہل نہیں ہے۔ پس اس کو ممکن حد تک صلہ رحمی کرتے ہوئے مکاتب بنانے والا سمجھا جائے گا۔ کیا آپ غور و فکر نہیں کرتے کہ جب آزاد شخص آزادی کا مالک بنے تو اس کا خرید کر دہی رحم محرم آزاد ہو جاتا ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک مکاتب کا خریدنا اور اوہ شخص جو ذی رحم محرم تو ہے لیکن ولادت کا کوئی رشتہ نہیں ہے تو وہ اس کی کتابت میں داخل نہ ہوگا۔

صاحبین نے کہا ہے کہ ولادت والی قرابت پر قیاس کرتے ہوئے وہ خریدنا اور ابندہ مکاتب میں شامل ہو جائے گا۔ کیونکہ صلہ رحمی کا وجہ یہ ولادت والی قرابت اور غیر ولادت والی قرابت دونوں کو شامل ہے۔ اسی دلیل کے سبب سے آزاد کے حق میں آزادی کے بارے میں ان دونوں میں کوئی فرق نہیں ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ مکاتب کسانے کا حقدار ہے لیکن وہ مالک بیٹے کا اہل نہیں ہے۔ لہذا کمائی پر قدرت کا ہونا یہ ولادت والی قرابت صلہ رحمی کیلئے کافی ہے کیونکہ جو کمائی پر قدرت رکھتا ہے اس سے والدین اور اولاد کے عقد کا مطالبہ کیا جاسکتا ہے۔ پاپ اور بیٹے کے سوا صلہ رحمی کرنے کیلئے کمائی سے کام نہ بنے گا یہاں تک کہ بھائی کا نفقہ صرف مالدار بھائی پر واجب ہے اور اس کی دلیل یہ ہے کہ غیر ولادت والی قرابت چچا زاد کزنوں اور ولادت والی قرابت کے درمیان گھونٹنے والی ہے۔ پس آزادی کے حق میں ہم نے اس کو ولادت والی قرابت کے ساتھ ملا دیا ہے۔ اور کتابت کے حق میں اس کو قرابت بعیدہ کے ساتھ ملا دیا ہے اور یہ طریقہ سب سے اچھا ہے۔ کیونکہ آزادی کتابت سے زیادہ جلد نافذ ہونے والی ہے یہاں تک کہ جب دوشرکاء میں سے ایک نے مکاتب کا معاملہ کیا ہے تو دوسرے کو ختم کرنے کا حق حاصل ہوگا مگر جب ایک نے آزاد کر دیا ہے تو دوسرے کو اس معاملے کو فتح کرنے کا حق نہ ہوگا۔

شرح

اور جب مکاتب نے اپنے بھائی یا کسی بھائی کے قائم مقام کو خرید لیا تو وہ اس مکاتب کے اوپر مکاتب نہ ہوگا کیونکہ مکاتب کو اس قدر کامل ملکیت حاصل نہیں ہوئی۔ ہاں البتہ جس نے اس کو آزادی پر قدرت دے دی تو مسند قدرت ہی پر زور ہو جائے گا۔ جبکہ ولادت میں ایسا نہیں ہے۔ کیونکہ کتابت کے مقاصد میں آزادی ہے۔ کیونکہ اسی وجہ سے اس کی (مکاتب) بیع منع ہوئی ہے۔ کیونکہ مقصود عقد کو ثابت کرتے ہوئے وہ آزاد ہو جائے گا۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ مکاتب کا بھائی پر اسی پر مکاتب ہوگا اور صاحبین کا قول بھی اسی طرح ہے۔ جس منع کا قیاس ہے۔ اور البتہ یہ صورت اس کے خلاف ہے جب کوئی شخص اپنے چچا کی بیٹی کا مالک بن جائے اور اس کی رضامندی بہن

مکی ہو، کیونکہ محرم ہونے سے قبل ہی قرابت سے ثابت ہے اور بچے اور اسی مجنون کو اس کا الہ قرار دیا گیا ہے حتیٰ کہ قرہنی آدمی مانک ہونے کے وقت ہی آزاد ہو جائے گا۔ لہذا بندے کا حق آزادی اس سے متعلق ہو گیا اور یہ نفقہ کے مشابہ ہو گیا ہے۔

مکاتب کا اپنی ام ولد کو خریدنے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا اشْتَرَى أَمٌّ وَلَدَهُ دَخَلَ وَلَدُهَا فِي الْكِتَابَةِ وَلَمْ يَجْزُ بَيْعُهَا) وَمَعْنَاهُ إِذَا كَانَ مَعَهَا وَلَدُهَا، أَمَّا دُخُولُ الْوَلَدِ فِي الْكِتَابَةِ فَلَمَّا ذَكَرْنَاهُ.

وَأَمَّا امْتِنَاعُ بَيْعِهَا فَلِأَنَّهَا تَبِعَ لِلْوَلَدِ فِي هَذَا الْحُكْمِ، قَالَ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (أَعْتَقَهَا وَلَدُهَا) وَإِنْ لَمْ يَكُنْ مَعَهَا وَلَدُهَا فَكَذَلِكَ الْجَوَابُ فِي قَوْلِ أَبِي يُوسُفَ وَمُحَمَّدٍ لِأَنَّهَا أُمٌّ وَلَدٍ خِلَافًا لِأَبِي حَنِيفَةَ.

وَلَمْ أَنَّ الْقِيَاسَ أَنْ يَجُوزَ بَيْعُهَا وَإِنْ كَانَ مَعَهَا وَلَدٌ لِأَنَّ كَسْبَ الْمَكَاتِبِ مَوْقُوفٌ فَلَا يَتَعَلَّقُ بِهِ مَا لَا يَحْتَمِلُ الْقَسْخَ، إِلَّا أَنَّهُ يَنْبَغُ بِهِ هَذَا الْحَقُّ فِيمَا إِذَا كَانَ مَعَهَا وَلَدٌ تَبَعًا لِتَبَوُّدِهِ فِي الْوَلَدِ بِنَاءً عَلَيْهِ، وَيُدْوَنُ الْوَلَدُ لَوْ تَبَتِ تَبَتُ ابْتِدَاءً وَالْقِيَاسُ يَنْفِيهِ (وَإِنْ وَلَدَتْ لَهَا مِنْ أُمِّيَةٍ لَمْ يَدْخُلْ فِي كِتَابَتِهِ) لَمَّا بَيَّنَّا فِي الْمُشْتَرَى (وَتَكَانَ حُكْمُهُ كَحُكْمِهِ وَكَسْبُهُ لَهُ) لِأَنَّ كَسْبَ الْوَلَدِ كَسْبُ كَسْبِهِ وَيَكُونُ كَذَلِكَ قَبْلَ الدَّعْوَةِ فَلَا يَنْقَطِعُ بِالدَّعْوَةِ اخْتِصَاصُهُ، وَكَذَلِكَ إِنْ وَلَدَتْ الْمَكَاتِبَةُ وَلَدًا لِأَنَّ حَقَّ امْتِنَاعِ الْبَيْعِ ثَابِتٌ فِيهَا مُؤَكَّدًا فَيُسْرَى إِلَى الْوَلَدِ كَالْتَدْبِيرِ وَالْإِسْتِيلَةِ.

ترجمہ

اور جب مکاتب نے اپنی ام ولد کو خرید لیا ہے تو اس ام ولد کا بیعت عقد کتابت میں شامل ہوگا۔ اور اس کی ماں ام ولد کی بیعت درست نہ ہوگی اور اس کا حکم یہ ہے کہ جب عورت کے ساتھ بچہ بھی ہے۔ تو اس بچے کا کتابت کے عقد میں داخل ہونا یہ اس دلیل کے سبب سے ہے جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ اور اس کی ماں کو بیعت کا عدم جواز اس لئے ہے کہ وہ اس حکم میں بچے کے تابع ہے۔ اور نبی کریم ﷺ نے ارشاد فرمایا کہ ماریہ کو ان کے بیٹے نے آزاد کرادیا ہے۔

صاحبین کے نزدیک عورت کے ہاں بچہ نہ ہونے کی صورت میں بھی اسی طرح حکم ہے۔ اس لئے کہ وہ ام ولد ہے اور اس میں حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کا اختلاف ہے۔ امام صاحب کی دلیل یہ ہے کہ قیاس کے مطابق بیعت جائز ہونی چاہے خواہ اس کے ساتھ بچہ بھی کیوں نہ ہو۔ کیونکہ مکاتب کی کمائی موقوف ہے پس اس کے ساتھ کوئی اس حکم متعلق نہ ہوگا جس کے سبب سے بیعت کا

امثال نہ ہو۔ مگر جب اس کے ساتھ بچہ ہے تو اب بیچ کر دے گا کہ اس کا حکم ثابت ہو جائے گا۔ کیونکہ بچے میں یہی حکم ثابت ہے اور ماں کا حکم بھی اسی بناء کے مطابق ہے۔ اور جب بچے کے سوا بھی یہ حکم ثابت ہو جائے تو وہ ابتدائی طور ثابت ہوگا جبکہ قیاس تو اس کی نفی کرتا ہے۔

اور جب مکاتب کی باندی سے بچہ پیدا ہوا ہے تو وہ بھی عقد کتابت میں شامل ہوگا اسی دلیل کے مطابق جس کو ہم خریدے ہوئے کے بارے میں بیان کر آئے ہیں۔ پس بچے کا حکم مکاتب کے حکم جیسا ہوگا۔ اور اس بچے کی کئی مکاتب کی ہوگی۔ اس لئے کہ اس بچے کی کئی مکاتب ہی کی ہے۔ اور جب دعویٰ نسب سے قبل اسی طرح ہے تو دعویٰ کے بعد یہ خاص ہونا مستند ہوگا۔ اور یہ حکم اس حالت میں بھی ہے۔ جب مکاتب کی باندی نے بچے کو جنم دے دیا ہے کیونکہ مکاتبہ باندی کو فروخت کرنے کے حق کی ممانعت ثابت ہے۔ اور اس میں تاکید بھی ہے پس یہ حق بچے میں بھی اثر انداز ہو جائے گا جس طرح مدبر بنانے اور ام ولد بنانے میں ہوتا ہے۔

شرح

علامہ علی بن محمد زبیدی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مکاتبہ لوٹری سے مولیٰ و بیعت نہیں کر سکتا اگر وہ بیعت کر لیا تو عقراً لازم آئے گا اور اگر لوٹری کے مولیٰ سے بچہ پیدا ہوا تو اسے اختیار ہے کہ عقد کتابت باقی رکھے اور مولیٰ سے عقراً لے یا عقد کتابت سے انکار کر کے ام ولد ہو جائے۔ آقا نے مکاتب کا مال ضائع کر دیا تو تادان لازم ہوگا۔ ام ولد کو بھی مکاتبہ کر سکتا ہے اور مکاتب کو آزاد کر دیا تو بدل کتابت ساقط ہو گیا۔ (جوہر نیرہ، کتاب متاق)

اپنے غلام سے اپنی باندی کا نکاح کرنے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ زَوَّجَ امْرَأَةً مِنْ عَبْدِهِ ثُمَّ كَتَبَهُمَا فَوَلَدَتْ مِنْهُ وَلَدًا دَخَلَ فِي كِتَابَتِهَا وَكَانَ كَتَبُهَا لَهَا) لِأَنَّ تَبْعِيَّةَ الْأَمِّ أَرْجَحُ وَلِهَذَا يَتَّبِعُهَا فِي الرِّقِّ وَالْحُرِّيَّةِ.  
قَالَ (وَإِنْ زَوَّجَ الْمُسْكِتَبِ بِإِذْنِ مَوْلَاهُ امْرَأَةً زَعَمَتْ أَنَّهَا حُرَّةٌ فَوَلَدَتْ مِنْهُ ثُمَّ اسْتَحَقَّتْ فَأَوْلَا ذَٰهَا عَبِيدٌ وَلَا يَأْخُذُ هُمْ بِالْقِيمَةِ، وَكَذَلِكَ الْعَبْدُ يَأْذُنُ لَهُ الْمَوْلَى بِالزَّوْجِ، وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَأَبِي يُوسُفَ.

وَقَالَ مُحَمَّدٌ: أَوْلَا ذَٰهَا أَحْرَارٌ بِالْقِيمَةِ لِأَنَّهُ شَارَكَ الْحُرَّ فِي سَبَبِ ثُبُوتِ هَذَا الْحَقِّ وَهُوَ الْغُرُورُ، وَهَذَا لِأَنَّهُ مَا رَغِبَ فِي نِكَاحِهَا إِلَّا لِنِسَالِ حُرِّيَّةِ الْأَوْلَادِ، وَلَهُمَا أَنَّهُ مَوْلُودٌ بَيْنَ رَقِيقَيْنِ فَيَكُونُ رَقِيقًا، وَهَذَا لِأَنَّ الْأَصْلَ أَنَّ الْوَلَدَ يَتَّبِعُ الْأُمَّ فِي الرِّقِّ وَالْحُرِّيَّةِ،

وَعَالِفًا هَذَا الْأَصْلَ إِلَى الْخُرَاجِ جَمَاعَ الصَّحَابَةِ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُمْ ، وَهَذَا لَيْسَ لِي مَعْنَا  
لَآنَ حَقِّ الْمَوْلَى هُنَاكَ مَعْبُورٌ بِقِيَمَةِ نَاجِرَةٍ وَهَاجَتْ بِقِيَمَةِ مُتَأَخِّرَةٍ إِلَى مَا بَعْدَ الْوَعْدِ  
لِيُفْنَى عَلَى الْأَصْلِ وَلَا يُلْحَقَ بِهِ .

ترجمہ

اور جب کسی بندے نے اپنے غلام کا اپنی باندی کے ساتھ نکاح کر دیا ہے اور اس نے اس کے بعد دونوں کو مکاتب بنادیا ہے اور مکاتب باندی نے ایک بچے کو جنم دے دیا ہے تو وہ بچہ بھی اس کے عقد کماہت میں شامل ہوگا جبکہ اس کی کمائی اس باندی کو ملے گی کیونکہ اس میں ماں کے تابع ہونا یہ غالب ہے کیونکہ آزادی وغلامی میں بچہ ماں کے تابع ہوا کرتا ہے۔

اور جب مکاتب نے آقا کی اجازت کے ساتھ کسی عورت کو آزاد جانتے ہوئے اس سے نکاح کر لیا ہے اور اس عورت نے ایک بچے کو جنم دیا ہے اس کے بعد وہ کسی کی حقدار نہ رہے گی۔ تو اس کی اولاد غلام ہوگی اور باپ ان کی قیمت دیکر بھی ان کو نہیں خرید سکے گا اور اسی طرح کا حکم اس غلام کیلئے بھی ہے جس کو اس کے آقا نے نکاح کرنے کی اجازت دیدی ہے۔ شیخین کا نزدیک یہی حکم ہے حضرت امام محمد علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اس حقدار بننے والی عورت کی اولاد قیمت کے بدلے میں آزاد ہو سکتی ہے کیونکہ یہ غلام اس حق میں مستحق ہونے کے سبب سے آزادی میں شریک ہو چکا ہے۔ کیونکہ مکاتب نے اس سے شادی اس سبب سے کی تھی کہ وہ اولاد کی قیمت اس سے حاصل کرے۔

شیخین کی دلیل یہ ہے کہ وہ بچہ غلاموں سے پیدا ہوا ہے پس وہ غلام ہی رہے گا۔ کیونکہ اس کی اصل یہی ہے کیونکہ آزادی وغلامی میں بچہ ماں کے تابع ہوتا ہے۔ ہم نے صحابہ کرام رضی اللہ عنہم کے اجماع کے سبب سے آزاد آدمی کے حق میں اس قانون کی مخالفت کی ہے کیونکہ مکاتب آزاد کے حکم میں نہیں ہے۔ اس لئے کہ آزاد ہونے کی صورت میں نقد قیمت دیتے ہوئے آقا کے حق کو پورا کیا جاسکتا ہے جبکہ مکاتب وغلام میں آزادی کے بعد والی حالت کی جانب دیکھتے ہوئے ادھار قیمت کے سبب آقا کی حق تلف ہو جائے گی۔ پس مکاتب وغلام کے حق میں یہ حکم اپنی اصل پر باقی رہے گا۔ اور اس کو مکاتب کے ساتھ نہیں ملایا جائے گا۔

غلاموں میں اولاد کا والدین کے تابع ہونے کا بیان

حضرت امام ابراہیم رحمہ اللہ نے ایسی صورت کے بارے میں فتویٰ دیا جس میں ایک شخص نے اپنی ام ولد کی شادی اپنے غلام سے کر دی تھی اور پھر اس غلام میں سے اس کی اولاد بھی پیدا ہو گئی تھی۔ انہوں نے کہا، ”وہ اپنی ماں کے درجے پر ہوں گے۔ جب تک وہ غلامی کی حالت میں رہے گی، یہ بھی غلام رہیں گے اور جب وہ مکمل آزاد ہو جائے گی تو یہ بھی آزاد ہو جائیں گے۔ جب ماں کا آقا فوت ہوگا تو یہ سب کے سب آزاد ہو جائیں گے۔ (مصنف عبد الرزاق، رقم ۳۰۹۹۶)

اس معاملے میں بھی کسی مرفوع حدیث کے نہ پائے جانے کا سبب بنیادی طور پر یہی ہے کہ ایسا کوئی واقعہ رسول اللہ صلی اللہ

عبد والد سلم کے دور میں پیش نہیں آیا جس میں کسی غلام یا لونڈی کے مالک نے ان کے بچوں کو آزاد کرنے سے انکار کیا ہو۔ یہی وجہ ہے کہ عام طور پر اس اصول کو مان لیا گیا ہے کہ غلاموں کے تعلق سے اپنے والدین کے تابع ہی ہوں گے۔ اگر ان بچوں کے بالغ ہونے سے پہلے ان کے والدین آزاد نہیں ہو پاتے، جس کا امکان مجدد رسالت میں بہت ہی کم تھا، تو ان بچوں کو خود یہ اختیار حاصل ہو جائے گا کہ یہ مکاتبیت کے ذریعے اپنی آزادی خرید سکیں۔ غلاموں کے بچوں کو اپنے والدین کی حالت پر برقرار رکھنے کی وجہ یہ تھی کہ اگر انہیں پیدائش کے وقت سے ہی آزاد کر دیا جاتا تو ان کی کفالت کا مسئلہ پیدا ہو جاتا۔ ان بچوں کی کفالت ان کے والدین کی سہولت کے ساتھ ساتھ والدین کے آقاؤں کے ذمہ تھی۔ اگر ان بچوں کو پیدائش کے وقت ہی آزاد قرار دے دیا جاتا تو پھر ان کی سہولت کی ذمہ داری ان کے والدین کے آقاؤں پر کیسے عائد کی جاتی؟ یہی وجہ ہے کہ انہیں اپنے والدین کے تابع ہی رہنے دیا گیا اور بالغ ہونے پر اپنی آزادی خریدنے کا حق انہیں دے دیا گیا۔

مکاتب کا اجازت آقا کے بغیر باندی سے ولی کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِنْ وَطِئَ الْمُكَاتَبُ أَمَةً عَلَى وَجْهِ الْمِلْكِ بِغَيْرِ إِذْنِ الْمَوْلَى ثُمَّ اسْتَحَقَّهَا رَجُلٌ لَعَلَّيْهِ الْعُقُورُ يُؤْخَذُ بِهِ فِي الْكِتَابَةِ، وَإِنْ وَطِئَهَا عَلَى وَجْهِ النِّكَاحِ لَمْ يُؤْخَذْ بِهِ حَتَّى يُعْتَقَ وَكَذَلِكَ الْمَأْذُونُ لَهُ) وَوَجْهُ الْفُرْقِ أَنَّ فِي الْفَضْلِ الْأَوَّلِ ظَهَرَ الْبَدْنُ فِي حَقِّ الْمَوْلَى لِأَنَّ التَّجَارَةَ وَتَوَابِعَهَا دَاحِلَةٌ تَحْتَ الْكِتَابَةِ، وَهَذَا الْعُقُورُ مِنْ تَوَابِعِهَا، لِأَنَّهُ لَوْلَا الشُّرَاءُ لَمَا سَقَطَ الْحَدُّ وَمَا لَمْ يَسْقُطِ الْحَدُّ لَا يَجِبُ الْعُقُورُ.

أَمَّا لَمْ يَظْهَرْ فِي الْفَضْلِ الثَّانِي لِأَنَّ النِّكَاحَ لَيْسَ مِنَ الْإِخْتِسَابِ فِي شَيْءٍ فَلَا تَنْتَظِمُهُ الْكِتَابَةُ كَالْكَفَالَةِ.

قَالَ (وَإِذَا اشْتَرَى الْمُكَاتَبُ بَجَارِيَةٍ شُرَاءً فَاسِيدًا ثُمَّ وَطِئَهَا فَرَكَّهَا أَحَدًا بِالْعُقُورِ فِي الْكِتَابَةِ، وَكَذَلِكَ الْعَبْدُ الْمَأْذُونُ لَهُ لِأَنَّهُ مِنْ بَابِ التَّجَارَةِ، فَإِنَّ التَّصَرُّفَ تَارَةً يَبْقَى صَحِيحًا وَتَرَةً يَبْقَى فَاسِيدًا، وَالْكِتَابَةُ وَالْإِذْنُ يَنْتَظِمَانِهِ بِنَوْعِهِ كَالْتَوْكِيلِ فَكَانَ ظَاهِرًا فِي حَقِّ الْمَوْلَى.

ترجمہ

اور جب مکاتب نے آقا کی اجازت کے بغیر بطور ملکیت کسی باندی سے جماع کیا ہے اور اس کے بعد کوئی شخص اس کا حقدار نکلتا ہے تو مکاتب پر باندی کو حق مہر واجب ہوگا۔ اور یہ حق کنکابت کی حالت میں ہی اس سے لیا جائے گا۔ اور جب مکاتب نے

نکاح کر کے اس کے ساتھ جماع کیا ہے تو اب اس کے آزاد ہونے سے پہلے مہر نہ لیا جائے گا۔ اور مازون غلام کا حکم بھی اسی طرح ہے۔

اور فرق کی دلیل یہ ہے کہ پہلی صورت میں قرض آقا کے حق میں ظاہر ہونے والا ہے۔ کیونکہ تجارت اور اس کے احکام کتابت کے عقد کے تحت داخل ہیں۔ اور تاوان بھی تو ابلع میں سے ہے۔ کیونکہ جب وہ باندی خریدی ہوئی نہ ہوتی تو اس سے زنا کی حد ساقط نہ ہوتی اور جب حد ساقط نہ ہوگی تو اس پر تاوان واجب ہو جائے گا۔

اور دوسرے حالت میں قرض آقا پر واجب نہیں ہے کیونکہ نکاح کرنا کسی صورت میں بھی کسب نہیں بنتا۔ لہذا کتابت اس میں شامل نہ ہوگی۔ جس طرح کفالت کو کتابت شامل نہیں ہوا کرتی۔

اور جب مکاتب فاسد بیع کے طور پر کوئی باندی خریدی ہے اور اس کے بعد اس سے ساتھ جماع کر کے اس کو واپس کر دیا ہے تو مکاتبیت کی حالت میں اس پر تاوان واجب ہو جائے گا۔ اور مازون غلام بھی اسی حکم میں ہے۔ کیونکہ فاسد بیع یہ تجارت کے حکم میں داخل ہے۔ پس کبھی تعریف درست ہوگا اور کبھی فاسد ہو جائے گا جبکہ کتابت اور اجازت یہ تو کیل کی طرح دونوں اقسام کو شامل ہے پس یہ تاوان آقا کے حق میں ظاہر ہوگا۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں۔ کہ آزاد عورت نکاح میں ہے اور باندی سے نکاح کیا صحیح نہ ہوا۔ یونہی ایک عقد میں دونوں سے نکاح کیا حرام ہوگا باندی سے نہ ہوا۔

ایک عقد میں آزاد عورت اور باندی سے نکاح کیا اور کسی وجہ سے آزاد عورت کا نکاح صحیح نہ ہوا تو باندی سے نکاح ہو جائے گا۔ پہلے باندی سے نکاح کیا پھر آزاد سے تو دونوں نکاح ہو گئے اور اگر باندی سے بلا اجازت مالک نکاح کیا اور دخول نہ کیا تھا پھر آزاد عورت سے نکاح کیا، اب اس کے مالک نے اجازت دی تو نکاح صحیح نہ ہوا۔ یونہی اگر غلام نے بغیر اجازت مولیٰ سے نکاح کیا اور دخول کیا پھر باندی سے نکاح کیا، اب مولیٰ نے دونوں نکاح کی اجازت دی تو باندی سے نکاح نہ ہوا۔ آزاد عورت کو طلاق دے دی تو جب تک وہ عدت میں ہے، باندی سے نکاح نہیں کر سکتا اگرچہ تین طلاقیں دے دی ہوں۔ اگر حرام نکاح میں نہ ہو تو باندی سے نکاح جائز ہے اگر چاہتی استطاعت ہے کہ آزاد عورت سے نکاح کر لے۔

اور اگر باندی نکاح میں تھی اسے طلاق رجعی دے کر آزاد سے نکاح کیا، پھر رجعت کر لی تو وہ باندی بدستور زوجہ ہوگی۔ اگر چار باندیوں اور پانچ آزاد عورتوں سے ایک عقد میں نکاح کیا تو باندیوں کا ہو گیا اور آزاد عورتوں کا نہ ہوا اور دونوں چار چار تیس تو آزاد عورتوں کا ہوا، باندیوں کا نہ ہوا۔ (در مختار، کتاب النکاح، ج ۴، ص ۱۳۵)

حدیث میں ہے جو غلام بغیر اپنے آقا کی اجازت کے اپنا نکاح کر لے وہ زانی ہے، ہاں اگر کسی لونڈی کی مالک کو کوئی عورت ہو تو اس کی اجازت سے اس لونڈی کا نکاح وہ کرے جو عورت کا نکاح کر سکتا ہے، کیونکہ حدیث میں ہے عورت عورت کا نکاح نہ کرے

نہ عورت اپنا نکاح کرانے اور عورتیں زنا کاریں جو اپنے نکاح آپ کرتی ہیں۔ پھر فرمایا عورتوں کے مرتضیٰ والی سے، سے دبا کر، نکاح کر کے تکلیف پہنچا کر فوطی بکھ کر کی کر کے نہ دو، مگر فرمایا ہے کہ، کیہ لیا کر یہ عورتیں بدکاری کی طرف انحراف میں نہ ہوں، نہ ایسی ہوں اگر کوئی ان کی طرف مائل ہو تو جو جھک جائیں، یعنی نہ تو عورتیں زنا کاریوں نہ شقیہ پارہ دار ہوں کہ وہ ادھر آٹھائیاں کرتی پھریں اور چپ چاپ دوست آٹھائیاں پھریں، جو ایسی ہوا طور ہوں ان سے نکاح کرنے کو اللہ تعالیٰ منع فرما رہا ہے۔

احسن کی دوسری قرأت احسن بھی ہے، کہا گیا ہے کہ دونوں کا معنی ایک ہی ہے، یہاں احسان سے مراد امام ہے یا نکاح والی ہو جاتا ہے، ابن ابی حاتم کی ایک مرفوع حدیث میں ہے کہ ان کا احسان اسلام اور عفت ہے، ثنن یہ حدیث مگر ہے اس میں ضعف بھی ہے اور ایک راوی کا نام نہیں، ایسی حدیث حجت کے لائق نہیں ہوتی، دوسرا قول یعنی احسان سے مراد نکاح ہے، حدیث ابن عباس کا یہ مکررہ طاؤس سعید بن جبیر حسن بن قنہ وغیرہ کا بھی قول ہے۔



## فصل

﴿ یہ فصل کتابت میں نوع ثانی کے بیان میں ہے ﴾

فصل دوسری نوع مسائل کتابت کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود ہارثی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ یہ فصل پہلی فصل میں کتابت سے متعلق بیان کردہ مسائل کی جنس میں سے دوسری نوع ہے۔ لہذا نوع ثانی ہونے کے سبب سے اس کو الگ فصل میں بیان کیا ہے تاکہ نوع اول اور نوع ثانی کے درمیان فرق واضح رہے۔ (عماریہ شرح الہدایہ بتصرف، ج ۱۳، ص ۴۲، بیروت)

مکاتیب کا مالک کے نسب سے بچے کو ختم دینے کا بیان

: قَالَ ( وَإِذَا وَلَدْتُ الْمَكْتَبَةَ مِنَ الْمَوْلَىٰ فَهِيَ بِالْخِيَارِ إِنْ شَاءَتْ مَصْطً عَلَى الْكِتَابَةِ ، وَإِنْ شَاءَتْ عَجَزَتْ نَفْسَهَا ، وَصَارَتْ أُمٌ وَلَدٌ لَهُ ) لِأَنَّهَا تَلْقَاهَا جِهَةً حُرِّيَّةً عَاجِلَةً بِبَدَلٍ وَآجِلَةً بِغَيْرِ بَدَلٍ فَتُخَيَّرُ بَيْنَهُمَا ، وَنَسَبٌ وَلَدَهَا ثَابِتٌ مِنَ الْمَوْلَىٰ وَهُوَ حُرٌّ لِأَنَّ الْمَوْلَىٰ يَسْمُكُ الْبَاغِتَاقَ فِي وَلَدِهَا وَمَا لَهُ مِنَ الْمَلِكِ يَكْفِي لِصَحَّةِ الْإِسْتِيلَادِ بِالذَّعْوَةِ . وَإِذَا مَصْطً عَلَى الْكِتَابَةِ أَخَذَتْ الْمُفْرَمَ مِنْ مَوْلَاهَا لِاخْتِصَاصِهَا بِنَفْسِهَا وَبِمَنَافِعِهَا عَلَى مَا قَدْ مَنَّا .

ثُمَّ إِنْ مَاتَ الْمَوْلَىٰ عَنَقَتْ بِالْإِسْتِيلَادِ وَسَقَطَ عَنْهَا بَدَلُ الْكِتَابَةِ ، وَإِنْ مَاتَتْ هِيَ وَتَرَكَتْ مَالًا تَوَدَّىٰ مِنْهُ مَكَاتِبُهَا وَمَا بَقِيَ مِيرَاثٌ لِأَنَّهَا جَرِيًا عَلَىٰ مُوجِبِ الْكِتَابَةِ ، وَإِنْ لَمْ تَتْرُكْ مَالًا فَلَا سَعَايَةَ عَلَى الْوَلَدِ لِأَنَّهُ حُرٌّ ، وَلَوْ وَلَدَتْ وَلَدًا آخَرَ لَمْ يَلْزَمْ الْمَوْلَىٰ إِلَّا أَنْ يَدْعِيَ لِحُرْمَةِ وَطَنِهَا عَلَيْهِ ، فَلَوْ لَمْ يَدْعِ وَمَاتَتْ مِنْ غَيْرِ وَفَاءٍ سَعَىٰ هَذَا الْوَلَدِ لِأَنَّهُ مَكَاتِبٌ تَبَعًا لَهَا ، فَلَوْ مَاتَ الْمَوْلَىٰ بَعْدَ ذَلِكَ عَنَقَ وَبَطَلَ عَنْهُ السَّعَايَةُ لِأَنَّهُ بِمَنْزِلَةِ أُمِّ الْوَلَدِ إِذْ هُوَ وَلَدَهَا فَيَتْبَعُهَا .

ترجمہ

اور جب مکاتبہ نے مالک کے نطفہ سے بچے کو ختم دیا ہے تو اب اس کو اختیار ہے اگر وہ چاہے تو کتابت کے عقد پر قائم رہے اور اگر وہ چاہے تو بدل کتابت کو ادا کرنے سے اپنے آپ کو عاجز قرار دیتے ہوئے آقا کی ام ولد بن جائے گا۔ کیونکہ اس نے آزادی کے دونوں راستے حاصل کر لیے ہیں۔

(۱) بدل ادا کرتے ہوئے فوری طور پر آزاد ہو جائے۔ (۲) بدل کے بغیر آقا کی موت کے بعد آزاد ہو جائے۔ پس اس کیلئے ان میں سے کسی ایک میں اختیار دیا جائے گا۔ اور اس کے بچے کا نسب آقا سے ثابت ہو جائے گا اور وہ پچھرا آزاد ہو جائے گا۔ کیونکہ آقا مکاتبہ کے بچے کو آزاد کرنے کا مالک ہے اور اس پر آقا کو جو ملکیت حاصل ہے وہ دعویٰ نسب کیلئے کافی ہے۔ اور جب عورت کتابت پر قائم رہنے کو اختیار کرتی ہے تو وہ آقا سے حق مہر وصول کرے گی۔ کیونکہ مکاتبہ اپنی اور اپنے نفع و نقصان کی خود مالک بن چکی ہے جس طرح اس سے پہلے اس مسئلہ کی دلیل بیان کر دی گئی ہے۔

اور اگر اس کا آقا فوت ہو گیا تو وہ مکاتبہ سے آزاد ہو جائے گی۔ اور بدل کتابت بھی اس سے ساقط ہو جائے گا۔ اور جب یہ مکاتبہ خود پہلے فوت ہو گئی ہے اور اس نے ترکہ میں مال چھوڑا ہے تو اس مال سے بدل کتابت ادا کیا جائے گا۔ اور جو کچھ بچے کو ملے گا وہ اس کے بیٹے کو میراث میں مل جائے گا اور جب مکاتبہ نے وراثت میں کچھ نہیں چھوڑا تو بچے پر واجب نہ ہوگا کہ وہ مال کی کر کے آقا کے مال ادا کرے۔ اس لئے کہ وہ آزاد ہے۔

اور جب مکاتبہ باندی نے دوسرے بچے کو ختم دیا ہے تو وہ پچھرا پر لازم نہ ہوگا ہاں البتہ جب آقا اس کے لئے دعویٰ کرتا ہے۔ کیونکہ آقا پر اس کے ساتھ جہار کرنا حرام ہے۔ اور اگر آقا نے دعویٰ نہیں کیا ہے اور مکاتبہ بدل کتابت ادا کرنے سے پہلے فوت ہو گئی ہے۔ تو یہ پچھرا آزاد ہو جائے گا۔ اور اس سے سہا یہ بھی باطل ہو جائے گا۔ کیونکہ اب یہ ام ولد کے حکم میں ہے۔ اس لئے کہ یہ ام ولد ہی کا بچہ ہے پس وہ اسی کے تابع ہوگا۔

شرح

جب باندی نے اپنے آقا (کے نطفہ) سے بچہ جتنا تو وہ اپنے آقا کی ام ولد ہو گئی اور اسے بچنا اور (دوسرے کی) ملکیت میں دینا جائز نہیں ہے کیونکہ آپ ﷺ کا ارشاد گرامی ہے اسے اس کے لڑکے نے آزاد کر دیا آپ ﷺ نے باندی کے آزاد ہونے کی خبر دی، لہذا اس آزادی سے اس کے بعض احکام بھی ثابت ہو جائیں گے اور وہ بیچ کا حرام ہوتا ہے۔ اور اس لئے کہ داخلی اور موطوہ کے مابین لڑکے کے واسطے سے جزیعت ثابت ہو جاتی ہے اس لئے کہ دونوں پانی اس طرح ایک دوسرے سے مل گئے کہ ان میں فرق کرنا ناممکن ہے جیسا کہ حرمت مصاہرت میں یہ معلوم ہو چکا ہے اس وجہ سے بچہ نطفہ کے بعد یہ جزیعت حکماً ثابت رہتی ہے نہ کہ حیثاً لہذا سب کمزور ہو گیا اسی وجہ سے اس سبب نے ایسا حکم ثابت کیا جو موت کے بعد تک موءخر ہے اور حکماً جزیعت کا باقی رہنا نسب کے اعتبار سے ہوتا ہے اور نسب کا اعتبار مردوں کی طرف سے ہوتا ہے اسی لئے آزادی بھی مردوں کے حق میں ثابت ہوگی عورتوں کے حق

میں ثابت نہیں ہوگی حتیٰ اگر کہ آزاد عورت اپنے شوہر کی مالک ہوگی اور اس شوہر سے اس کی اولاد بھی ہو تو بھی اس عورت کے غرض سے اس کا شوہر آزاد نہیں ہوگا۔

اور آزادی مؤمل کا ثبوت (ام ولد میں) فی الحال حق آزادی کو ثابت کرتا ہے۔ لہذا اسے فی الوقت فروخت کرنا اور غیر حریت کی طرف نکالنا مستحب ہوگا اور آقا کی موت کے بعد باندی کی آزادی کو ثابت کرے گی، ایسے ہی جب باندی کا کچھ حصہ آقا کا مالک ہو اسکی دلیل یہ ہے کہ استیلاء کے اجزاء نہیں ہوتے، اس وجہ سے کہ استیلاء نسب کی فرع ہے اس لئے اسے اس کی اصل پر قیاس کیا جائے گا۔

مکاتب کا اپنی ام ولد کو مکاتبہ بنانے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا كَتَبَ الْمَوْلَى أُمَّ وَلَدِهِ جَارًا) لِحَاجَتِهَا إِلَى اسْتِفَادَةِ الْحُرِّيَّةِ قَبْلَ مَوْتِ الْمَوْلَى وَذَلِكَ بِالْكِتَابَةِ، وَلَا تَنَافَى بَيْنَهُمَا لِأَنَّهُ تَلَقَّتْهَا جِهَتَا حُرِّيَّةٍ (فَإِنْ مَاتَ الْمَوْلَى عَقَّتْ بِرِالْأَسْتِغْلَادِ) لَتَعْلُقَ عَقِبَهَا بِمَوْتِ السَّيِّدِ (وَسَقَطَ عَنْهَا بَدَلُ الْكِتَابَةِ) لِأَنَّ الْغَرَضَ مِنْ إِجْبَابِ الْبَدَلِ الْغَيْثُ عِنْدَ الْأَدَاةِ، فَإِذَا عَقَّتْ قَبْلَهُ لَمْ يُمْكِنْ تَوْفِيرُ الْغَرَضِ عَلَيْهِ فَسَقَطَ وَبَطَلَتِ الْكِتَابَةُ لِامْتِنَاعِ إِثْبَاتِهَا بِغَيْرِ قَائِدَةٍ، غَيْرَ أَنَّهُ تَسَلَّمَ لَهَا الْأَكْسَابُ وَالْأَوْلَادُ لِأَنَّ الْكِتَابَةَ انْفَسَحَتْ فِي حَقِّ الْبَدَلِ وَبَقِيَ فِي حَقِّ الْأَكْسَابِ وَالْأَوْلَادِ، لِأَنَّ الْفَسْخَ لِنَظَرِهَا وَالنَّظَرَ فِيمَا ذَكَرْنَاهُ. وَلَوْ أَكْثَرَتِ الْمَكَاتِبَةُ قَبْلَ مَوْتِ الْمَوْلَى عَقَّتْ بِالْكِتَابَةِ لِأَنَّهَا بَاقِيَةٌ.

ترجمہ

اور جب مکاتب نے اپنی ام ولد کو مکاتبہ بنادیا ہے تو یہ جائز ہوگا کیونکہ آقا کے موت سے پہلے وہ کسی آزادی کو حاصل کرنے کی ضرورت رکھتی ہے اور اس کی یہ ضرورت کتابت کے ذریعے مکمل ہوگی۔ اور استیلاء اور کتابت میں کوئی فرق بھی زیادہ نہیں ہے۔ کیونکہ اس طرح مکاتبہ کو آزادی کی ایک جانب مل جاتی ہے۔ اور اس کے بعد جب آقا فوت ہو جائے تو استیلاء کے سبب سے باندی آزاد ہو جائے گی۔ کیونکہ اس کی آزادی آقا کی موت کے ساتھ مکمل تھی۔ اور اس سے کتابت کا بدل ساقط ہو جائے گا۔ کیونکہ بدل کو واجب کرنے کا مقصد یہ ہے کہ بدل کو آزاد کرنے کے وقت آزادی مل جائے گی۔

اور جب وہ آزادی ملنے سے پہلے ہی آزاد ہو جائے تو مقصد کو بدل کے ساتھ جوڑنا ممکن نہ ہوگا کیونکہ بدل تو ساقط ہو چکا ہے۔ لہذا کتابت باطل ہو جائے گی۔ اور اس کیلئے بغیر قائمے کے اس کو باقی رکھنا منع ہوگا ہاں البتہ اس مکاتبہ کی اولاد اور کمائی اسی کی ہو

کی۔ کیونکہ کتابت بدل کے حق میں ہوئی ہے جبکہ وہ اولاد اور کسب کرنے کے حق میں باقی ہے۔ اس لئے کہ کتابت اسی مکاتبہ کے فائدہ کے لئے قسم کی گئی ہے اور فائدہ کی صورت وہی ہے جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ اور جب آقا کی موت سے پہلے مکاتبہ نے بدل کتابت کو ادا کیا ہے تو بھی مکاتبہ کے سبب وہ آزاد ہو جائے گی۔ اس لئے کہ مکاتبہ ابھی تک باقی ہے۔

شرح

علامہ علی بن محمد زبیدی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مکاتبہ لوٹری سے مولیٰ وہی نہیں کر سکتا اگر وہی کر لیا تو عقراً لازم آئے گا اور اگر لوٹری کے مولیٰ سے بچہ پیدا ہو تو اسے اختیار ہے کہ عقد کتابت باقی رکھے اور مولیٰ سے عقراً لے یا عقد کتابت سے انکار کر کے ام ولد ہو جائے۔ آقا نے مکاتبہ کا مال ضائع کر دیا تو تاوان لازم ہوگا۔ ام ولد کو بھی مکاتبہ کر سکتا ہے اور مکاتبہ کو آزاد کر دیا تو بدل کتابت ساقط ہو گیا۔ (جو ہرہ نیرہ، مکتب خاتون)

آقا کا اپنی مدبرہ باندی کو مکاتبہ بنانے کا بیان

قَالَ (وَإِنْ كَتَبَ مُدَبَّرَتَهُ جَارًا) لِمَا ذَكَرْنَا مِنَ الْحَاجَةِ وَلَا تَنَافِي، إِذِ الْحُرِّيَّةُ غَيْرُ ثَابِتَةٍ، وَإِنَّمَا الثَّابِتُ مُجَرَّدُ الْإِسْتِحْقَاقِ (وَإِنْ مَاتَ الْمَوْلَى وَلَا مَالٌ لَهُ غَيْرُهَا فَيَبَى بِالْإِخْيَارِ بَيْنَ أَنْ تَسْعَى فِي ثَلَاثِي قِيمَتِهَا أَوْ بِمِجْمَعِ مَالِ الْكِتَابَةِ) وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ. وَقَالَ أَبُو يُونُسَ: تَسْعَى فِي أَقَلِّ مِنْهُمَا.

وَقَالَ مُحَمَّدٌ: تَسْعَى فِي الْأَقْلَ مِنْ ثَلَاثِي قِيمَتِهَا وَثَلَاثِي الْكِتَابَةِ، فَالْإِخْلَافُ فِي الْإِخْيَارِ وَالْمُقَدَّارِ، فَأَبُو يُونُسَ مَعَ أَبِي حَنِيفَةَ فِي الْمُقَدَّارِ، وَمَعَ مُحَمَّدٍ فِي نَفْيِ الْإِخْيَارِ. أَمَّا الْإِخْيَارُ فَفَرُعٌ تَجْزِي الْإِغْتِاقَ عِنْدَهُ لِمَا تَجْزِي أَبَى الثَّلَاثِينَ رَقِيقًا وَقَدْ تَلَقَّاهَا جِهَتًا حُرِّيَّةً بِتَذْلِيلٍ مُعَجَّلٍ بِالتَّذْيِيرِ وَمَوْجَلٍ بِالْكِتَابَةِ فَتُخَيَّرُ.

وَعِنْدَهُمَا لَمَّا عَقِقَ كُلُّهَا يَعْنِي بَعْضُهَا فِيهِ حُرَّةٌ وَجَبَ عَلَيْهَا أَحَدُ الْمَالَيْنِ فَتُخْتَارُ الْأَقْلُ لَا مَحَالَةَ فَلَا مَعْنَى لِلتَّخْيِيرِ.

وَأَمَّا الْمُقَدَّارُ فَلِمُحَمَّدٍ رَحِمَهُ اللَّهُ أَنَّهُ قَابِلَ الْبَدَلِ بِالْكُلِّ وَقَدْ سَلَّمَ لَهَا الثَّلَاثَ بِالتَّذْيِيرِ فَمِنْ الْمُحَالِ أَنْ يَجِبَ الْبَدَلُ بِمُقَابَلَتِهِ، أَلَا تَرَى أَنَّهُ لَوْ سَلَّمَ لَهَا الْكُلَّ بِلَا أَنْ خَرَجَتْ مِنْ الثَّلَاثِ يَسْقُطُ كُلُّ بَدَلِ الْكِتَابَةِ فَهِيَ يَسْقُطُ الثَّلَاثُ وَصَارَ كَمَا إِذَا تَأَخَّرَ التَّذْيِيرُ عَنِ الْكِتَابَةِ.

وَلَهُمَا أَنْ جَمِيعَ الْبَدَلِ مُقَابِلٌ يَنْتَقِي وَكَتَبَهَا فَلَا يَسْقُطُ مِنْهُ شَيْءٌ ، وَهَذَا لِأَنَّ الْبَدَلَ وَإِنْ قُوبِلَ بِالنَّكْلِ صُورَةٌ وَصِيغَةٌ لِكُنْهُ مُقَيَّدٌ بِمَا ذَكَرْنَا مَعْنَى وَإِرَادَةً لِأَنَّهَا اسْتَحَقَّتْ حُرِّيَّةَ الثَّلَاثِ ظَاهِرًا ، وَالظَّاهِرُ أَنَّ الْإِنْسَانَ لَا يَلْتَزِمُ الْمَالُ بِمُقَابَلَةٍ مَا يَسْتَحِقُّ حُرِّيَّتَهُ وَصَارَ كَمَا إِذَا طُلِقَ امْرَأَتُهُ ثِنْتَيْنِ ثُمَّ طَلَّقَهَا ثَلَاثًا عَلَى أَلْفٍ كَانَ جَمِيعُ الْأَلْفِ بِمُقَابَلَةِ الزَّوْجَةِ الْبَاقِيَةِ لِدَلَالَةِ الْإِرَادَةِ ، كَذَا هَاهُنَا ، بِخِلَافِ مَا إِذَا تَقَلَّصَتْ الْكِتَابَةُ وَهِيَ الْمَسْأَلَةُ الَّتِي تَلِيهِ لِأَنَّ الْبَدَلَ مُقَابِلٌ بِالنَّكْلِ إِذَا لَا اسْتِحْقَاقَ عِنْدَهُ فِي شَيْءٍ فَلَا تَقَرُّقًا .

ترجمہ

اور جب آقا نے اپنی مدبرہ کا مکاتب بنادیا ہے تو یہ جائز ہے اسی دلیل کے سبب سے جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ کیونکہ کتابت و تدبیر میں کوئی فرق والی بات نہیں ہے۔ اور اس لئے بھی کہ مدبر میں آزادی ثابت نہیں ہوتی۔ بلکہ اس میں محض آزادی کا حق ثابت ہونے والا ہے اور جب آقا فوت ہو جائے اور اس مدبرہ کے سوا آقا کا کوئی دوسرا مال بھی نہ ہو تو اب مدبرہ کو اختیار ہوگا کہ وہ چاہے تو اپنی دو تہائی کمائی کر کے یا سارا بدل کتابت و تدبیر کمائی کرے۔ اور یہ حکم حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک ہے۔ حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ دونوں میں سے تھوڑے کیلئے وہ کمائی کرے لہذا دو تہائی قیمت یا دو تہائی بدل کتابت میں سے جو کم ہوگا۔ اس کیلئے وہ کمائی کرے گی۔ اور یہ فقہی اختلاف اس کو اختیار دینے اور مقدار دونوں میں ہے۔ حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ مقدار کے بارے میں امام صاحب علیہ الرحمہ کے موقف کے ساتھ ہیں۔ جبکہ اختیار نہ دینے میں امام محمد علیہ الرحمہ کے ساتھ ہیں۔ اور اختیار دینے والا اختلاف یہ آزادی کے اجزاء ہونے والے اختلاف کی فرع ہے۔ حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک آزادی کے حصے ہو سکتے ہیں۔ کیونکہ اس کا حرج کا دو تہائی حصہ آزادی میں باقی ہے اور اس کو دو بدلوں کے بدلے میں آزادی کے دونوں طرق حاصل ہیں۔ ایک ذریعہ یہ ہے کہ تدبیر کے سبب سے فوری طور پر وہ آزاد ہو جائے گی۔ اور دوسرا ذریعہ یہ ہے کہ وہ بدل کتابت ادا کرنے آزاد ہو جائے گی۔ پس اس کا اختیار دینا جائے گا۔

صاحبین کی دلیل یہ ہے کہ جب بعض آزادی کے سبب سے ساری باندی آزاد ہوگی ہے تو وہ آزاد ہو چکی ہے اور اس پر دونوں اعراض میں سے ایک بدلہ لازم ہو چکا ہے۔ پس وہ یقیناً کم کو اختیار کرے گی۔ تو اس میں اختیار دینے والی کوئی بات نہ رہی۔ حضرت امام محمد علیہ الرحمہ کی دلیل مقدار والے اختلاف میں ہے۔ کہ جب آقا نے بدل کو پوری مدبرہ بٹھرایا ہے جبکہ تدبیر کیلئے باندی کے واسطے ایک تہائی حصہ سالم ہے پس اس کے مقابلے میں بدل کا ہونا ناممکن ہے غور کیجئے کہ جب پوری جان اس کے لئے سلامتی والی ہے اور وہ اس طرح کہ وہ تہائی سے نکل جائے گی۔ تو سارا بدل کتابت ساقل ہو جاتا ہے۔ مگر جب وہ تہائی سے نہیں نکلے گی تو بدل سے ایک ثلث ساقل ہو جائے گا۔ لہذا یہی طرح ہو جائے گا جس طرح تدبیر کو کتابت کے بعد مکمل کیا جاتا ہے۔

تجین کی دلیل یہ ہے کہ سارا بدل اس باندی کے دو ٹکٹ کے مقابلے میں ہوگا پس اس بدل میں سے ایک روپیہ بھی ساقط نہ ہو گا۔ اور یہ حکم اس دلیل کے سبب سے ہے کہ جب بدل لفظی اور صوری شکل میں باندی کی پوری ذات کے مقابلے میں ہو۔ جبکہ بطور معنی و مراد ہماری بیان کردہ حالت کے ساتھ متعین ہے۔ اور اس لئے بھی کہ تدبیر کے سبب سے وہ ایک تہائی آزادی کی حقدار بن چکی ہے۔ اور یہ ظاہر ہے کہ انسان جب کسی چیز کے بدلے میں آزادی کا حقدار بن جاتا ہے تو وہ اس کے بدلے میں مال کو لازم نہیں کرے گا۔ اور یہ اسی طرح ہو جائے گا کہ جب کسی شخص نے اپنی بیوی کو دو طلاقیں دے دی ہیں۔ اور اس کے بعد اس نے ایک ہزار کے بدلے میں اس کو تین طلاقیں دے دی ہیں تو اب مکمل ایک ہزار بقیہ ایک طلاق کے مقابلے میں ہے۔ کیونکہ اس کے ارادہ کی ولایت اسی پر ہے۔ اور یہاں بھی اسی طرح ہوگا۔ بخلاف اس صورت کے کہ جب کتابت پہلے ہو چکی ہو۔ اور یہ مسئلہ اس کے بعد والے مسئلہ میں ہے کیونکہ وہاں بدل کل باندی کے مقابلے میں ہے پس عقد کتابت کی صورت میں کسی بھی چیز میں حق ثابت نہ ہوگا۔

### آزادی میں بعض حصے کے اعتبار کا بیان

حضرت ابو یوسف (تابعی) اپنے والد مکرم (حضرت اسامہ ابن عمیر صحابی) سے روایت کرتے ہیں کہ ایک شخص نے اپنے ایک غلام میں سے کچھ حصہ آزاد کیا، جب نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم سے اس کا ذکر کیا گیا تو آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا "خدا کا کوئی شریک نہیں ہے" اور پھر یہ حکم دیا کہ اس غلام کو بالکل آزاد کر دیا جائے۔

(ابوداؤد، مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر 582)

نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے ارشاد گرامی کا حاصل یہ ہے کہ جو بھی کام اللہ تعالیٰ کے لئے کیا جائے اور وہ عبادت کی قسم سے ہو تو اس میں اپنے حصہ کو شریک نہ کرنا چاہئے۔ لہذا ایک غلام کے بعض حصوں کو آزاد کر دینا اور بعض حصوں کو بدستور غلام رکھنا مناسب نہیں ہے۔

حدیث کے آخری الفاظ سے بظاہر یہ ثابت ہوتا ہے کہ آزاد اور غلامی تجزی نہیں ہوتی، لیکن حضرت امام اعظم ابوحنیفہ چونکہ تجزی کے قائل ہیں اس لئے ان کے نزدیک ان الفاظ کے معنی یہ ہیں کہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے اس غلام کو بالکل آزاد کر دینے کا حکم دیا یا یہ طور کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے اس کے مالک کو اس کی ترغیب دلائی کہ وہ اس غلام کو بالکل آزاد کر دے۔

### آقا کا اپنی مکاتبہ باندی کو مدبرہ بنانے کا بیان

قَالَ (وَإِنْ دَبَّرَ مُكَاتِبَتَهُ صَحَّ التَّدْبِيرُ) لِمَا بَيَّنَّا. (وَلَهَا الْخِيَارُ، إِنْ شَاءَتْ مَضَتْ عَلَى الْكِتَابَةِ، وَإِنْ شَاءَتْ عَجَزَتْ بِنَفْسِهَا وَصَارَتْ مُدَبَّرَةً) لِأَنَّ الْكِتَابَةَ لَيْسَتْ بِلَا زِمَةٍ فِي جَانِبِ الْمَمْلُوكِ، فَإِنْ مَضَتْ عَلَى كِتَابَتِهَا فَمَاتَ الْمَوْلَى وَلَا مَالٌ لَهُ غَيْرَهَا فَيَهَى بِالْخِيَارِ إِنْ شَاءَتْ سَعَتْ فِي ثُلُثِي مَالِ الْكِتَابَةِ أَوْ ثُلُثِي قِيمَتِهَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ.

وَقَالَا : تَسْعَىٰ فِي الْأَقْلَامِ مِنْهُمَا ، قَالِ الْكَاتِبُ فِي هَذَا الْفَضْلِ فِي الْخِيَارِ بِنَاءً عَلَى مَا ذَكَرْنَا ، أَمَّا الْمِعْقَدَارُ فَمُتَّفَقٌ عَلَيْهِ ، وَوَجْهُهُ مَا بَيْنَا .

قَالَ ( وَإِذَا أَعْتَقَ الْمُؤَلَّى مُكَاتِبَهُ عَتَقَ بِإِعْتَاظِهِ ) لِقِيَامِ مِلْكِهِ فِيهِ ( وَسَقَطَ بِذَلِكَ الْكِتَابَةُ ) لِأَنَّهُ مَا التَزَمَهُ إِلَّا مُقَابَلًا بِالْعِتْقِ وَقَدْ حَصَلَ لَهُ ذُوْنُهُ فَلَا يَلْزَمُهُ ، وَالْكِتَابَةُ وَإِنْ كَانَتْ لَا زِمَةً فِي جَانِبِ الْمُؤَلَّى وَلَكِنَّهُ يَنْفَسَخُ بِرِضَا الْعَبْدِ وَالظَّاهِرُ رِضَاهُ تَوْسُّلًا إِلَى عِتْقِهِ بِغَيْرِ بَدَلٍ مَعَ سَلَامَةِ الْأَحْسَابِ لَهُ لِأَنَّا نُبْقِي الْكِتَابَةَ فِي حَقِّهِ .

ترجمہ

اور جب آقا نے اپنی کتاب کو باندی کو فروہ بنایا ہے تو اس کی یہ تدبیر درست ہے اسی دلیل کے سبب سے جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ اور اب اس باندی کیلئے اختیار ہوگا کہ وہ چاہے تو بدل کتابت پر قائم رہ جائے اور وہ چاہے تو مجز کا اظہار کرے مدبرہ ہونے پر قائم رہے۔ اس لئے کہ مملوک کے حق میں کتابت لازم نہیں ہوا کرتی۔ اور اگر اس باندی کتابت کو اختیار کیا ہے اور آقا فوت ہو گیا ہے اور آقا کے پاس اس باندی کے سوا کوئی مال نہیں ہے تو اس کو اختیار ہے کہ وہ چاہے تو بد تہائی مال کتابت یا بد تہائی قیمت کیلئے وہ سعی کرے گی۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک یہی حکم ہے جبکہ صاحبین نے کہا ہے کہ ان میں سے قلیل کیلئے وہ کوشش کرے گی۔ اور اس فصل میں اختیار کئے بارے میں جو اختلاف ہے وہ ہمارے بیان کردہ اختلاف پر مبنی ہے جبکہ یہاں مقدار پر اتفاق ہے اور اس کی دلیل وہی ہے جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔

اور جب آقا نے اپنے مکاتب کو آزاد کر دیا ہے تو وہ آزاد ہو جائے گا کیونکہ اس میں آقا کی ملکیت باقی ہے جبکہ بدل کتابت ساقط ہو جائے گا۔ کیونکہ مکاتب نے آزادی کے سبب اس بدل کو کچھ پر اپنے اوپر لازم کیا تھا حالانکہ آزادی اس کو بدل کے بغیر ہی مل رہی ہے۔ پس اس پر بدل لازم نہ ہوگا۔ اور کتابت اگر چہ آقا کے حق میں لازم ہوئی ہے مگر غلام کی مرضی سے اس کو قسم کیا جاسکتا ہے اور یہی ظاہر ہے کہ وہ تو اس پر رضامند ہوگا۔ اس لئے کہ وہ بغیر بدل کے آزاد ہو جائے گا جبکہ اس کی کمائی اس کیلئے محفوظ ہے۔ کیونکہ ہم محنت کے حق میں کتابت کو باقی رکھنے والے ہیں۔

شرح

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جو شخص اپنے غلام کو مکاتب کرے پھر مکاتب مر جائے اور ام ولد چھوڑ جائے اور اس قدر مال چھوڑ جائے کہ اس کو بدل کتابت کو کافی ہو تو وہ ام ولد مکاتب کے مولیٰ کی کوٹری ہو جائے گی کیونکہ وہ مکاتب مرتے وقت آزاد نہیں ہوتا اور لا دھوڑ گیا جس کے ضمن میں ام ولد بھی آزاد ہو جائے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر مکاتب اپنے غلام کو آزاد کر دے یا اپنے مال میں سے کچھ صدقہ دے (دے اور مولیٰ کو اس کی خبر نہ ہو یہاں تک کہ مکاتب آزاد ہو جائے تو اب مکاتب کو بعد آزادی کے اس صدقہ یا حاق کا مال کرنا نہیں پہنچتا البتہ اگر مولیٰ کو قبل آزادی کے اس کی خبر ہو گئی اور اس نے اجازت نہ دی تو وہ صدقہ یا حاق مال ہو جائے گا اب پھر مکاتب کو لازم نہیں کہ بعد آزادی کے اس غلام کو پھر آزاد کرے یا صدقہ لکالے البتہ غرضی سے کر سکتا ہے۔

(موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1182)

سالانہ ایک ہزار ادائیگی پر مکاتب بنانے کا بیان

قَالَ (وَأَنَّ كِتَابَهُ عَلَى أَلْفٍ دِرْهَمٍ إِلَى سِنَةِ فَصَالِحَهُ عَلَى خَمْسِينَ مِائَةً مُعَجَّلَةً فَهُوَ جَائِزٌ) اسْتِحْسَانًا. وَلِی الْقِیَاسُ لَا یَجُوزُ لِأَنَّهُ اغْتِیَاضٌ عَنِ الْأَجَلِ وَهُوَ لَمْ یَسَلِ الْمَالِ لَمَّا كَانَ رَبًّا، وَلِهَذَا لَا یَجُوزُ وَمِثْلُهُ فِي الْخُرُوفِ وَمُكَاتِبِ الْغَبْرِ. وَجْهُ الْإِسْتِحْسَانِ أَنَّ الْأَجَلَ فِي حَقِّ الْمُكَاتِبِ مَالٍ مِنْ وَجْهِ لِأَنَّهُ لَا یَقْدَرُ عَلَى الْأَدَاءِ إِلَّا بِهِ فَأَعْطِيَ لَهُ حُكْمَ الْمَالِ، وَبَدَلَ الْكِتَابَةِ مَالٍ مِنْ وَجْهِ حَتَّى لَا تَصِحَّ الْكِفَالَةُ بِهِ فَأَعْتَدَ لَا فَلَا یَكُونُ رَبًّا، وَلَئِنْ عَقِدَ الْكِتَابَةَ عَقْدَ مَنْ وَجْهِ دُونَ وَجْهِ وَالْأَجَلَ رَبًّا مِنْ وَجْهِ لَیَكُونُ شُبْهَةَ الشُّبْهَةِ، بِخِلَافِ الْعَقْدِ بَيْنَ الْخُرُوفِ لِأَنَّهُ عَقْدٌ مِنْ كُلِّ وَجْهِ لَمَّا كَانَ رَبًّا وَالْأَجَلَ فِيهِ شُبْهَةٌ.

ترجمہ

اور جب کسی غلام نے ایک سال میں ادائیگی کرنے میں ایک ہزار کے بدلے میں اپنے آقا کے ساتھ مکاتبیت کا عقد کیا ہے اس کے بعد پانچ سو روپیہ پر آزاد کرنے پر صلح کر لی ہے تو یہ صلح بطور استحسان جائز ہے جبکہ بطور قیاس جائز نہیں ہے۔ اس لئے کہ یہ میعاد کا بدلہ ہے جبکہ میعاد مال نہیں ہے۔ جبکہ قرض مال ہے۔ پس یہ سود بن جائے گا۔ اور ایسی صلح آزاد اور غیر مکاتب میں جائز نہیں ہے۔ استحسان کی دلیل یہ ہے کہ مکاتب کے حق میں میعاد ایک جانب سے مال ہے یہاں تک کہ کتابت پر کفالت درست نہیں ہے پس میعاد اور بدل کتابت یہ دونوں برابر ہوئے۔ اور سود ختم ہوا۔ اور یہ بھی دلیل ہے کہ کتابت کا عقد یہ ایک جانب سے عقد بھی ہے اور ایک طرح یہ عقد نہیں بھی ہے جبکہ یہ میعاد کے سبب سے سود ہے لہذا میعاد کا سود ہونا یہ شبہ پر شبہ کے حکم میں ہو جائے گا۔ یہ خلاف اس عقد کے کہ جو عقد دو آزاد بندوں کے درمیان ہوا ہے۔ کیونکہ وہ ہر طرح سے عقد ہے پس اس میں میعاد سود ہوگی کیونکہ وہ شبہ کے حکم میں ہے۔



عدم ادائیگی کے سبب عقد کتابت کے ختم ہو جانے کا بیان

حضرت عمر و ابن شعیب اپنے والد (حضرت شعیب) سے اور وہ اپنے دادا سے نقل کرتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا "اگر کسی شخص نے اپنے غلام کو سوا قیہ کے بدلے مکاتب کیا اور اس غلام نے سب اوقیہ ادا کر دیئے مگر دس اوقیہ ادا نہ کر سکا یا یہ فرمایا کہ "دس درہار ادا نہ کر سکا (یہاں راوی کو شکب ہوا ہے کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے دس اوقیہ فرمایا تھا یا دس دینار کا ذکر کیا تھا) اور پھر وہ اس باقی کی ادائیگی سے عاجز ہو گیا تو وہ مکاتب (بدستور) غلام ہی رہے گا۔

(ترمذی، ابوداؤد، ابن ماجہ، مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر 586)

حضرت ابن مالک فرماتے ہیں کہ یہ حدیث اس بات پر دلالت کرتی ہے کہ مکاتب کا اپنے بدل کتابت کے کچھ حصے کی ادائیگی سے قاصر رہنا پورے بدل کتابت کی ادائیگی سے قاصر رہنا ہے لہذا ایسی صورت میں مالک کو اس کی کتابت مع کر دینے کا حق حاصل ہو جاتا ہے اور حق کتابت کے بعد وہ مکاتب بدستور غلام رہتا ہے، نیز حدیث کے الفاظ (فخور قتی) سے یہ ثابت ہوتا ہے کہ اس مکاتب نے اپنے بدل کتابت کا جو کچھ حصہ مالک کو ادا کر دیا ہے وہ اس مالک ہی کی ملکیت رہے گا۔

اور حضرت ابن عباس نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم سے نقل کرتے ہیں کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا "اگر کوئی مکاتب "دیت یا میراث کا مستحق ہو جائے تو اس کو (اس دیت یا میراث کا) صرف اس قدر حصہ ملے گا جس قدر وہ آزاد ہوا ہے۔ (ابوداؤد، ترمذی) اور ترمذی کی ایک روایت میں یوں ہے کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا "مکاتب کو دیت میں اس حصہ کے بقدر مال دیا جائے گا جو وہ اپنی آزادی کی قیمت (یعنی بدل کتابت) میں سے ادا کر چکا تھا، اور اس حصہ کے بقدر قیمت دی جائے گی اور ابھی بطور غلام باقی ہے، اس روایت کو ترمذی نے ضعیف کہا ہے۔

دیت یا میراث کا مستحق ہو جانے کا مطلب یہ ہے کہ اگر کوئی مکاتب کسی دیت یا کسی میراث کا حقدار ہو جائے تو اس دیت یا میراث میں سے اس کو اسی قدر ملے گا جس قدر وہ آزاد ہوا ہے اس کو مثال کے طور پر یوں سمجھا جاتا ہے کہ زید کسی شخص کا غلام تھا اس کے مالک نے اس کو مکاتب کیا، اور زید نے ابھی اپنے بدل کتابت میں سے آدھا حصہ اپنے مالک کو ادا کیا تھا کہ اس کا باپ مر گیا جو ایک آزاد شخص تھا لیکن اس نے اپنے اس مکاتب بنے یعنی زید کے علاوہ اور کوئی وارث نہیں چھوڑا تو اس صورت میں زید اپنے مرحوم باپ کی وراثت میں صرف آدھے حصے کا حقدار ہوگا۔ یا دوسری صورت جس کو دوسروں نے بیان کیا ہے، یہ ہو کہ اس مکاتب نے اپنے بدل کتابت میں سے آدھا حصہ اپنے مالک کو ادا کیا تھا کہ کسی نے اس (زید) کو قتل کر دیا تھا، اس صورت میں قاتل اس مکاتب کے آدھے آزاد حصہ کی دیت تو اس کے ورثاء کو ادا کرے گا اور اس کے آدھے غلام حصہ کی دیت جو اس کی قیمت کا بھی آدھا حصہ ہے، اس کے مالک کو ادا کرے مثلاً بکر نے اپنے غلام زید کو ایک ہزار کے بدلے مکاتب کیا دیسے زید نے غلام ہونے کی حیثیت سے سو روپے کی قیمت کا تھا، مکاتب ہونے کے بعد زید اپنے مالک بکر کو اپنے بدلے کتابت کے مقررہ ایک ہزار روپے میں سے پانچ سو روپے ہی ادا کر پایا تھا کہ کسی شخص نے اس کو قتل کر دیا، اس صورت میں قاتل زید کے ورثاء کو پانچ سو روپے ادا کرے گا جو

اس کی آزادی کی قیمت (یعنی بدل کتابت) کا نصف حصہ ہے اور اس کے ساتھ ہی اس کے مالک کو پچاس روپے ادا کرے گا جو اس کی اصل قیمت کا نصف حصہ ہے۔

اس حدیث سے یہ ثابت ہوتا ہے کہ کتاب اپنے بدل کتابت میں سے جو مقدار مالک کو ادا کر دے گا اس کے بقدر وہ آزاد ہو جائے گا اور جو مقدار ادا نہیں کرے گا اس کے بقدر غلام رہے گا چنانچہ اس حدیث پر صرف امام بخاری نے عمل کیا ہے لیکن جمہور علماء یہ فرماتے ہیں کہ نہ صرف یہ کہ یہ حدیث ضعیف ہے جس کو کسی مسلک کی بنیاد نہیں بنایا جاسکتا بلکہ یہ ان دونوں حدیثوں کے معارض بھی ہے جو اس سے پہلے بروایت حضرت عمرو بن شعیب نقل ہو چکی ہیں جن سے یہ بات بصراحت ثابت ہوتی ہے کہ کتاب کے ذمہ جب تک بدل کتابت کا کچھ حصہ بھی باقی رہے گا وہ غلام ہی رہے گا۔

مریض کا دو سال کی میعاد پر اپنے غلام کو کتابت بنانے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا كَتَبَ الْمَرِيضُ عَبْدَهُ عَلَى الْفَى دَرَاهِمَ إِلَى سَنَةٍ وَفِيْمَتُهُ أَلْفٌ ثُمَّ مَاتَ وَلَا مَالَ لَهُ غَيْرُهُ وَلَمْ تُجْزِ الْوَرْتَةُ فَإِنَّهُ يُؤَدَّى ثَلَاثُ الْأَلْفَيْنِ حَالًا وَالْبَاقِي إِلَى أَجَلِهِ أَوْ يُرَدُّ رَقِيْقًا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَأَبِي يُوسُفَ .

وَقَالَ مُحَمَّدٌ : يُؤَدَّى ثَلَاثُ الْأَلْفِ حَالًا وَالْبَاقِي إِلَى أَجَلِهِ لِأَنَّهُ أَنْ يَتْرَكَ الزَّيَادَةَ بِأَنْ يُكَاتِبَهُ عَلَى فَيْمَتِهِ فَلَهُ أَنْ يُوْخَرَهَا وَصَارَ كَمَا إِذَا خَالَعَ الْمَرِيضُ امْرَأَتَهُ عَلَى أَلْفٍ إِلَى سَنَةٍ جَارٍ لِأَنَّهُ أَنْ يُطْلَقَهَا بِغَيْرِ بَدَلٍ ، وَلَهُمَا أَنْ جَمِيعُ الْمُسَمَى بِدَلِّ الرَّقِيْقَةِ حَتَّى أُجْرَى عَلَيْهَا أَحْكَامُ الْأَمْثَالِ وَحَقُّ الْوَرْتَةِ مُتَعَلِّقٌ بِالْمُبْدَلِ فَكَذَا بِالْبَدَلِ ، وَالتَّأْخِيْلُ إِسْقَاطُ مَعْنَى فَيْمَتِهِ مِنْ ثَلَاثِ الْجَمِيعِ ، بِخِلَافِ الْخُلْعِ لِأَنَّ الْبَدَلُ فِيهِ لَا يُقَابِلُ الْمَالَ فَلَمْ يَتَعَلَّقْ حَقُّ الْوَرْتَةِ بِالْمُبْدَلِ فَلَا يَتَعَلَّقُ بِالْبَدَلِ ، وَنَظِيرُ هَذَا إِذَا بَاعَ الْمَرِيضُ دَارَهُ بِثَلَاثَةِ أَلْفٍ إِلَى سَنَةٍ وَفِيْمَتُهَا أَلْفٌ ثُمَّ مَاتَ وَلَمْ تُجْزِ الْوَرْتَةُ فَعِنْدَهُمَا يُقَالُ لِلْمُشْتَرِي أَدَّ ثَلَاثُ جَمِيعِ الثَّمَنِ حَالًا وَالثَّلَاثُ إِلَى أَجَلِهِ وَإِلَّا فَانْقَضَ الْبَيْعُ ، وَعِنْدَهُ يُعْتَبَرُ الثَّلَاثُ بِفَقْدِ الرَّقِيْقَةِ لَا فِيمَا زَادَ عَلَيْهِ لِمَا بَيْنَا مِنْ الْمَعْنَى ، قَالَ (وَإِنْ كَتَبَهُ عَلَى أَلْفٍ إِلَى سَنَةٍ وَفِيْمَتُهُ أَلْفَانِ وَلَمْ تُجْزِ الْوَرْتَةُ يُقَالُ لَهُ أَدَّ ثَلَاثُ الرَّقِيْقَةِ حَالًا أَوْ تُرَدُّ رَقِيْقًا فِي قَوْلِهِمْ جَمِيعًا لِأَنَّ الْمُحَابَاةَ هَاهُنَا فِي الْقَدْرِ وَالتَّأْخِيْرِ فَاعْتَبِرَ الثَّلَاثُ فِيهِمَا .

ترجمہ اور جب مریض نے دو سال کیلئے اپنے غلام کو دو ہزار درہم پر کتابت کیا ہے جبکہ اس غلام کی قیمت تو ایک

ہزار درہم ہے اس کے بعد مریض فوت ہو گیا اور اس غلام کے سوا اس کا کوئی مال بھی نہیں ہے اور اس کے وارثوں نے عقد کی اجازت نہیں دی تو شیخین کے نزدیک یہ غلام دو ہزار کا دو تہائی مقدار کا کرنے اور بقیہ معاذک پورا کرے یا اس کو دوبارہ غلام بنائے۔

حضرت امام محمد علیہ الرحمہ کے نزدیک وہ غلام ایک ہزار کا دو تہائی مقدار کا کرے اور بقیہ بدل معاذک پورا کرے جب وہ چاہے یعنی مذمت کے اندر اعرار تم کو پورا کر دے۔ کیونکہ جب آقا کو یہ حق حاصل ہے کہ وہ غلام کو اس کی قیمت پر مکاتب بنا کر زیادتی کو چھوڑ دے تو اس کو زیادتی میں تاخیر کرنے کا حق بھی حاصل ہوگا۔ لہذا ایسی طرح ہو جائے گا جب کسی مریض نے ایک سال کیلئے ایک ہزار پر اپنی بیوی سے خلع کیا ہے تو یہ خلع جائز ہے کیونکہ وہ اس کو بغیر کسی بدل کے بھی طلاق دینے کا حق حاصل ہے۔ شیخین کی دلیل یہ ہے کہ ساز مال غلام کی آزادی کا بدل ہے یہاں تک کہ اس پر تبدیل کرنے کے احکام کا اجراء ہوگا۔ جبکہ ورثاء کا حق یہ بدل سے متعلق ہو جائے گا۔ پس بدل بھی متعلق ہوگا۔ جبکہ تاخیر کرنا یہ معنوی اسقاط ہے پس جلدی کرنا یہ سارے بدل کے ٹکٹ سے اعتبار کی جائے گی۔ یہ خلاف خلع کے کیونکہ اس میں جو بدل ہے وہ مال کے متقابل نہیں ہے پس خلع میں وارثوں کا حق متعلق نہ ہوگا لہذا بدل سے بھی متعلق نہ ہوگا۔

اور اس کی مثال یہ ہے کہ جب مریض نے ایک سال کی مدت پر تین ہزار درہم کے بدلے میں اپنا گھر بیچ دیا ہے جبکہ اس گھر کی قیمت ایک ہزار درہم تھی۔ اس کے بعد وہ فوت ہو گیا ہے اور وارثوں نے اس کی بیع کی اجازت نہ دی تو شیخین کے نزدیک مشتری سے کیا جائے گا کہ ساری قیمت کے دو ٹکٹ تم ابھی آدا کرو۔ اور ایک ٹکٹ مدت پوری ہونے تک ادا کرنا اور جب وہ اس پر راضی نہ ہو تو پھر بیع کو ختم کر دو۔

حضرت امام محمد علیہ الرحمہ کے نزدیک قیمت کے لحاظ سے ٹکٹ کا اعتبار کیا جائے گا اور جو قیمت زیادہ ہوگی اس کا اعتبار نہ کیا جائے گا۔ اسی دلیل کے سبب سے جس کو ہم بیان کرتے ہیں۔

اور جب مریض نے ایک سال کی مدت پر ایک ہزار کے بدلے میں اپنے غلام کو مکاتب بنا دیا ہے جبکہ اس کی قیمت دو ہزار ہے۔ اور وارثوں نے اس کی اجازت نہیں دی ہے تو سب کے نزدیک وہ اس غلام سے کہہ دیا جائے گا کہ تم قیمت کا دو ٹکٹ ادا کر دو یا دوبارہ غلام بن جاؤ کیونکہ یہاں رعایت مقدار اور تاخیر دونوں میں پائی جاتی ہے پس دونوں میں تمہاری کا اعتبار کیا جائے گا۔

موت کے بعد ام ولد کی آزادی میں مذاہب اربعہ

ام ولد وہ لونڈی ہے جو اپنے مالک کو بیچنے یا اگر علماء یہ کہتے ہیں کو ذہ مالکت کے مرنے کے بعد آزاد ہو جاتی ہے۔ امام ابوحنیفہ اور امام شافعی کا یہی قول ہے اور امام احمد اور اسحاق بھی اسی طرف مگھتے ہیں۔ بعض علماء نے کہا وہ آزاد نہیں ہوتی اور اس کی بیع جائز ہے۔ ترجیح قول اول ہی کو حاصل ہے۔ قیامت کی نشانی والی خدیفہ امام بخاری رحمہ اللہ اس لیے لائے تھے کہ اشارہ ہو کہ ام ولد کی بیع جائز نہیں اور ام ولد کا بکنا یا اس کا اپنی اولاد کی ملک میں رہنا قیامت کی نشانی ہے۔

امام قسطلانی فرماتے ہیں: وقد اختلف السلف والخلف في عتق ام الولد و في جواز بيعها لالثابت عن عمر عدم جواز بيعها ..

یعنی سلف اور خلف کا ام ولد کی آزادی اور اس کی بیچ کے بارے میں اختلاف ہے۔ حضرت عمر رضی اللہ عنہ سے اس کا عدم جواز ثابت ہے۔ یہ بھی مروی ہے کہ عہد رسالت میں پھر عہد صدیقی میں ام ولد کی خرید و فروخت ہوا کرتی تھی۔ حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے اپنے عہد میں کچھ مصالح کی بنا پر ان کی بیچ کو ممنوع قرار دے دیا اور بعد میں حضرت عمر رضی اللہ عنہ کے اس فیصلے سے کسی نے اختلاف نہیں کیا۔ اس لحاظ سے حضرت عمر رضی اللہ عنہ کا یہ وقتی فیصلہ ایک اجماعی مسئلہ بن گیا۔

## بَابُ مَنْ يُكَاتِبُ عَنِ الْعَبْدِ

﴿یہ باب غلام کی جانب سے عقد کتابت کرنے والے کے بیان میں ہے﴾

باب غلام کی دوسرے کی جانب سے کتابت کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود باہر تہی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ معتف علیہ الرحمہ جب کتابت کے ان مسائل سے فارغ ہوئے ہیں جو اصل کے ساتھ موجود ہیں تو انہوں نے ان مسائل کو بیان کرنا شروع کیا ہے جو ان اصل کے تابع ہیں۔ اور اصل کو مقدم کرنے کا سبب یہ ہے کہ ان میں اپنی ذات کیلئے تصرف ہوتا ہے۔ جو طبعی طور پر بھی مقدم ہے۔ (عنایہ شرح الہدایہ، ج ۱۳ ص ۶۰، بیروت)

غلام کی جانب سے آزاد کا عقد کتابت کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا كَاتَبَ الْحُرُّ عَنْ عَبْدٍ بِأَلْفٍ دِرْهَمٍ، فَإِنْ أَذَى عَنْهُ عَتَقَ، وَإِنْ بَلَغَ الْعَبْدُ فَقَبِلَ فَهُوَ مُكَاتَبٌ) وَصُورَةُ الْمَسْأَلَةِ أَنْ يَقُولَ الْحُرُّ لِمَوْلَى الْعَبْدِ كَاتِبٌ عَبْدُكَ عَلَى أَلْفٍ دِرْهَمٍ عَلَى أَنِّي إِنْ أَذَيْتَ إِلَيْكَ أَلْفًا فَهُوَ حُرٌّ فَكَاتَبَ الْمَوْلَى عَلَى هَذَا يُعْتَقُ بِأَذَاهُ بِحُكْمِ الشَّرْطِ، وَإِذَا قَبِلَ الْعَبْدُ صَارَ مُكَاتَبًا، لِأَنَّ الْكِتَابَةَ كَانَتْ مَوْفُوقَةً عَلَى إِجَارَتِهِ وَقَبُولُهُ إِجَارَةً، وَلَوْ لَمْ يَقُلْ عَلَى أَنِّي إِنْ أَذَيْتَ إِلَيْكَ أَلْفًا فَهُوَ حُرٌّ فَأَذَى لَا يُعْتَقُ قِيَّاسًا، لِأَنَّهُ لَا شَرْطَ وَالْعَقْدُ مَوْفُوقٌ عَلَى إِجَارَةِ الْعَبْدِ.

وَلَوْ لَمْ يَلِغْ حَسَنًا يُعْتَقُ لِأَنَّهُ لَا ضَرَرَ لِلْعَبْدِ الْغَائِبِ فِي تَعْلِيلِ الْعَتَقِ بِأَذَاهُ الْقَائِلِ فَصَحَّ فِي حَقِّ هَذَا الْحُكْمِ وَيَتَوَقَّفُ فِي حَقِّ لُزُومِ الْأَلْفِ عَلَى الْعَبْدِ. وَقِيلَ هَذِهِ هِيَ صُورَةُ مَسْأَلَةِ الْكِتَابِ (وَلَوْ أَذَى الْحُرُّ الْعَبْدَ لَا يَرْجِعُ عَلَى الْعَبْدِ) لِأَنَّهُ مُتَبَرِّعٌ.

ترجمہ

اور جب کسی آزاد شخص نے غلام کی جانب سے ایک ہزار درہم کے بدلے میں کتابت کا عقد کیا ہے اور اس نے اس کی جانب سے بدلہ ادا کر دیا ہے تو وہ غلام آزاد ہو جائے گا۔ اور جب غلام کو اس بات کا پتہ چلا اور اس نے اس بات کو قبول کر لیا ہے تو وہ کتابت سے بدلہ ادا کر دیا ہے تو وہ غلام آزاد ہو جائے گا۔

ہو جائے گا۔ اور یہ مسئلہ اس طرح ہے کہ آزاد آدمی غلام کے آقا سے کہے گا کہ تم ایک ہزار کے بدلے میں اپنے غلام کو مکاتب بنا دو اس شرط کے مطابق کہ جب میں ایک ہزار ادا کروں تو وہ آزاد ہے۔ اور جب آقا نے اس کو اس شرط پر مکاتب کیا ہے تو آزاد کا آدمی کا ایک ہزار آزادی کے حکم سے جو شرط ہے اس سے وہ آزاد ہو جائے گا۔ اور جب غلام نے اس کو قبول کر لیا ہے تو وہ مکاتب بن جائے گا۔ کیونکہ کتابت غلام کی اجازت پر موقوف ہے لہذا اس کا قبول کرنا یہ اس کی جانب سے اجازت ہوگی۔

اور جب آزاد بندے نے کہا ہے کہ مجھ پر نہیں ہے اس کے بعد اس نے ایک ہزار ادا کر دیا ہے تو وہ بطور قیاس آزاد نہ ہوگا کیونکہ یہاں شرط نہیں پائی گئی۔ اور عقد موقوف ہو جائے گا۔ جبکہ امتحان کے مطابق وہ ایک ہزار ادا کرنے کے سبب سے آزاد ہو جائے گا۔ کیونکہ قائل کی ادائیگی پر آزادی کو موقوف کرنا اور معلق کرنے کے سبب سے موجود نہ ہونے والے غلام کا کوئی امتحان نہیں ہے۔ پس اس حکم کے حق میں یہ عقد درست ہو جائے گا جبکہ غلام پر ہزار کے لازم ہونے کے اعتبار سے موقوف ہوگا۔ اور ایک قول یہ ہے کہ جامع صغیر میں اس مسئلہ کو اس طرح بیان کیا گیا ہے کہ جب آزاد نے بدل ادا کر دیا ہے تو وہ غلام سے واپس نہ لے گا۔ کیونکہ وہ احسان ہے۔

شرح

صحابہ کرام رضی اللہ عنہم عام طور پر اس بات کو پسند نہیں کرتے تھے کہ مکاتب کا مالک کسی اور شخص سے رقم لے کر مکاتب کی بقیہ اقساط کو کسی اور شخص کی طرف منتقل کر دے۔ ہاں اگر وہ خود اس کی اجازت دے دے تو اسے منتقل کیا جاسکتا ہے۔

حَدَّثَنَا الصَّحَّاحُ بْنُ مَخْلَدٍ، عَنِ ابْنِ جُرَيْجٍ، عَنْ عَطَاءٍ، عَنْ ابْنِ مَسْعُودٍ: أَنَّهُ كَانَ يَكْرَهُ بَيْعَ الْمُكَاتَبِ. (مصنف ابن ابی شیبہ؛ حدیث (23054))  
حضرت سیدنا عبداللہ بن مسعود رضی اللہ عنہ مکاتب کے منتقل کئے جانے کو سخت ناپسند کیا کرتے تھے۔

غلام کا دوسرے غلام کو مکاتب بنانے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا كَتَبَ الْعَبْدُ عَنْ نَفْسِهِ وَعَنْ عَبْدٍ آخَرَ لِعَمَلٍ وَهُوَ غَائِبٌ، فَإِنْ أَذَى الشَّاهِدُ أَوْ الْغَائِبُ عَقًّا) وَمَعْنَى الْمَسْأَلَةِ أَنْ يَقُولَ الْعَبْدُ كَاتِبُنِي بِأَلْفٍ دِرْهَمٍ عَلَى نَفْسِي وَعَلَى فَلَانِ الْغَائِبِ، وَهَذِهِ كِتَابَةٌ جَائِزَةٌ اسْتَحْسَنَّا.

وَفِي الْفَيَاسِ: يَصْحَحُ عَلَى نَفْسِهِ لَوْلَا يَتَّعِدُ عَلَيْهَا وَيَتَوَقَّفُ فِي حَقِّ الْغَائِبِ لِعَدَمِ الْوَلَايَةِ عَلَيْهِ.

وَجَهْ إِلَّا اسْتَحْسَنَ أَنْ الْحَاضِرَ بِإِضَافَةِ الْعَقْدِ إِلَى نَفْسِهِ ابْتِدَاءً جَعَلَ نَفْسَهُ فِيهِ أَصْلًا

وَالْغَائِبُ تَبَعًا، وَالْكَاتِبُ عَلَى هَذَا الْوَجْهِ مَشْرُوعٌ كَالْأَمَةِ إِذَا كُتِبَتْ دَخَلَ أَوْلَاهُهَا  
فِي كِتَابَتِهَا تَبَعًا حَتَّى عَقَبُوا بِأَدَائِهَا وَلَيْسَ عَلَيْهِمْ مِنَ الْبَدَلِ شَيْءٌ وَإِذَا أَمِنَ تَصَحُّبُهُ  
عَلَى هَذَا الْوَجْهِ يَنْقَرِدُ بِهِ الْحَاضِرُ فَلَهُ أَنْ يَأْخُذَهُ بِكُلِّ الْبَدَلِ لِأَنَّ الْبَدَلَ عَلَيْهِ لِيَكُونَ  
أَصْلًا فِيهِ، وَلَا يَكُونُ عَلَى الْغَائِبِ مِنَ الْبَدَلِ شَيْءٌ لِأَنَّهُ تَبَعٌ فِيهِ.

ترجمہ

اور جب کسی غلام نے اپنی جانب سے آقا کے کسی دوسرے غلام کیلئے کتابت کا عقد کیا اس حالت میں کہ دوسرا غلام موجود نہیں ہے تو موجود اور غائب دونوں غلاموں میں سے جو غلام بھی عقد کتابت ادا کرے گا اس طرح وہ دونوں آزاد ہو جائیں گے۔ اور یہ مسئلہ اس طرح ہے کہ موجود غلام اس طرح کے گاہک ایک ہزار غلام کے بدلے میں مجھ سے اور غلام غائب شخص سے مکاتبت کرو۔ یہ مکاتبت بطور احسان جائز ہو جائے گی۔ جبکہ قیاسی طور پر حاضر غلام کے حق میں درست ہے اس لئے کہ اس کو تو اپنی جان پر ولایت حاصل ہے۔ جبکہ غائب غلام کے حق میں یہ عقد موقوف ہو جائے گا کیونکہ موجود کو اس پر کوئی ولایت حاصل نہیں ہے۔

احسان کی دلیل یہ ہے کہ موجود غلام نے ابتدائی طور پر اپنی جانب سے عقد کو منسوب کر کے اپنے آپ کو اس میں اصل بنالیا ہے اور غائب کو اس کا تابع بنایا ہے اور اسی طریقے کے مطابق کتابت شروع ہے جس طرح جب باندی مکاتبہ بنائی جائے تو اس کی کتابت میں بطور تابع اس کی اولاد بھی شامل ہوتی ہے یہاں تک کہ باندی کے بدل کتابت ادا کرنے کے سبب سے اس کی اولاد بھی آزاد ہو جائے گی۔ اور ان پر کوئی بدل نہ ہوگا۔ اور جب اسی طرح ذکر کردہ عقد کو درست قرار دیا جاسکتا ہے تو موجود غلام عقد میں تنہا ہوگا۔ اور آقا کو اسی سے سارا بدل لینے کا اختیار ہوگا۔ اس لئے کہ سارا بدل اسی پر لازم ہے کیونکہ عقد میں اصل یہی ہے جبکہ غائب غلام پر کوئی بدل نہیں ہے کیونکہ وہ عقد میں تابع بننے والا ہے۔

دوسرے کی جانب سے عقد کتابت کا بیان

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا کہ ہمارے نزدیک یہ امر اتفاقی ہے کہ چند غلام اگر ایک ہی عقد میں مکاتبہ کیے جائیں تو ایک کا بار دوسرے کو اٹھانا پڑے گا اگر ان میں سے کوئی مر جائے تو بدل کتابت کم نہ ہوگا اگر کوئی ان میں سے عاجز ہو کر ہاتھ پاؤں چھوڑ دے تو اس کے ساتھیوں کو چاہیے کہ موافق طاقت کے اس سے ضروری کر لیں اور بدل کتابت کے ادا کرنے میں مدد لیں اگر سب آزاد ہوں گے وہ بھی آزاد ہوگا اور جو سب غلام ہوں گے وہ بھی غلام ہوگا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا کہ ہمارے نزدیک یہ امر اتفاقی ہے کہ بدل کتابت کی ضمانت نہیں ہو سکتی تو غلام کو جب موتی مکاتبہ کرے تو بدل کتابت کی ضمانت اگر غلام عاجز ہو جائے یا مر جائے کسی سے نہیں لے سکتا نہ یہ مسلمانوں کا طریقہ ہے کیونکہ اگر کوئی شخص مکاتبہ کے بدل کتابت کا ضامن ہو اور موتی اس چھپا کرے ضامن سے بدل کتابت وصول کرے تو یہ وصول

کرنا جائز طور پر ہوگا کیونکہ مناس نے نہ مکاتب کو خرید کیا تا کہ جو مالک دیا ہے اس کے عوض میں آجائے نہ مکاتب آزاد ہو کہ وہ مالک اس کی آزادی کا بدلہ ہو بلکہ مکاتب جب عاجز ہو گیا تو پھر اپنے مولیٰ کا غلام ہو گیا اس کی وجہ یہ ہے کہ کتابت دین صحیح نہیں جس کی ضمانت درست ہو۔

دونوں غلاموں میں سے کسی ایک کی ادائیگی کے سبب آزادی کا بیان

قَالَ (وَأَيُّهُمَا أَذَى عَتَقَا وَيُعْجِرُ الْمَوْلَى عَلَى الْقَبُولِ) أَمَّا الْحَاضِرُ فَلِأَنَّ الْبَدَلَ عَلَيْهِ وَأَمَّا الْغَائِبُ فَلِأَنَّهُ يَسْأَلُ بِهِ شَرَفَ الْحُرِّيَّةِ، وَإِنْ لَمْ يَكُنْ الْبَدَلَ عَلَيْهِ وَصَارَ كَمُعِيرِ الرَّهْنِ إِذَا أَذَى الدَّيْنِ يُعْجِرُ الْمُرْتَهِنَ عَلَى الْقَبُولِ لِحَاجَّتِهِ إِلَى اسْتِخْلَاصِ عَيْنِهِ وَإِنْ لَمْ يَكُنْ الدَّيْنُ عَلَيْهِ.

قَالَ (وَأَيُّهُمَا أَذَى لَا يُرْجِعُ عَلَى صَاحِبِهِ) لِأَنَّ الْحَاضِرَ قَضَى دَيْنًا عَلَيْهِ وَالْغَائِبُ مُتَبَرِّعٌ بِهِ غَيْرُ مُضْطَرٍّ إِلَيْهِ.

قَالَ (وَلَيْسَ لِلْمَوْلَى أَنْ يَأْخُذَ الْغَائِبَ بِشَيْءٍ) لِمَا بَيَّنَّا (فَإِنْ قَبِلَ الْعَبْدُ الْغَائِبَ أَوْ لَمْ يَقْبَلْ فَلَيْسَ ذَلِكَ مِنْهُ بِشَيْءٍ، وَالْكِتَابَةُ لَا زِمَةَ لِلشَّاهِدِ) لِأَنَّ الْكِتَابَةَ نَافِذَةٌ عَلَيْهِ مِنْ غَيْرِ قَبُولِ الْغَائِبِ فَلَا تَتَغَيَّرُ بِقَبُولِهِ، كَمَنْ كَفَلَ عَنْ غَيْرِهِ بِغَيْرِ أَمْرِهِ فَلَقَعَهُ فَاجَارَهُ لَا يَتَغَيَّرُ حُكْمُهُ، حَتَّى لَوْ أَذَى لَا يُرْجِعُ عَلَيْهِ، كَذَا هَذَا.

ترجمہ

اور جب ان دونوں غلاموں میں سے کسی ایک نے بھی بدل ادا کر دیا ہے تو وہ دونوں آزاد ہو جائیں گے۔ جبکہ آقا کو بدل لینے پر مجبور کیا جائے گا۔ اور جو اس سبب سے کہ بدل اسی پر لازم ہوا ہے اور غائب اس سبب سے کہ اس نے بدل کو قبول کیا ہے کہ وہ اسی کی ادائیگی کے سبب آزادی سے فیضیاب ہو جائے گا۔ اگرچہ اس پر بدل واجب نہیں ہے اور یہ اسی طرح ہو جائے گا کہ جس طرح رہن کو عاریت پر دینے والا بندہ جب مستغیر کا قرض ادا کر دے تو مرتہن کو اس کو لینے پر مجبور کیا جائے گا کیونکہ اس کو اپنی اصل کو چھڑوانے کی ضرورت ہے خواہ اس پر کوئی قرض نہ ہو۔

اور جب دونوں میں سے جس نے بتنا بدل ادا کیا ہے وہ اپنے ساتھی سے واپس نہ لے سکے گا کیونکہ موجود غلام اپنے سر کا بوجھ داکر نہ والا ہے جبکہ غائب اس کی ادائیگی میں احسان والا ہے مجبور نہیں ہے۔

اور آقا کو اس قسم کا کوئی اختیار نہ ہوگا کہ وہ غائب غلام سے کچھ رقم بنور لے۔ اسی دلیل کے سبب سے جس کو ہم بیان کر آئے



ہیں۔ اگرچہ غلام اس کو قبول کرے یا نہ کرے۔ اس کا کوئی اعتبار نہ ہوگا جبکہ کتابت یہ موجود غلام پر لازم ہوگی۔ کیونکہ غلام کے قبول کیے بغیر بھی یہ اس پر نافذ ہو چکی ہے۔ جبکہ غلام کے قبول کرنے کے سبب اس میں تبدیلی نہ ہوگی جس طرح کسی شخص نے دوسرے حکم کے بغیر اس کی جانب سے کفالت کو قبول کر لیا ہے اور مکحول عنہ کو جب پتہ چلا تو اس نے اس کو جائز قرار دیا ہے تب بھی اس کے حکم میں کوئی تبدیلی نہ ہوگی یہاں تک کہ جب تکیل نے مال دے دیا ہے تو مکحول عنہ اس کو واپس نہیں لے سکتا اور یہ مسئلہ اسی طرح ہے۔

شرح

حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ نے حضور اکرم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم سے روایت کیا ہے کہ آپ نے فرمایا کہ جس شخص نے کسی غلام (مشترک) میں سے اپنے حصہ کو آزاد کر دیا تو اسے چھڑانا اس کے مال میں ہے اگر اس کے پاس مال ہو اور اگر اس کے پاس مال نہ ہو تو غلام کی درمیانی قیمت لگائی جائے گی اور دوسرے حصہ کے شرکاء کے حصوں کی قیمت کے برابر غلام سے مزدوری کرائی جائے گی بغیر اس پر مشقت ڈالے ہوئے امام ابو داؤد فرماتے ہیں کہ پھر غلام سے محنت مزدوری کروائی گئی بغیر مشقت ڈالے ہوئے اس پر۔ (سنن ابوداؤد: جلد سوم: حدیث نمبر 547)

باندی کا اپنی اولاد کی جانب سے مکاتبہ کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا كَتَبَتْ الْأَمَةُ عَنْ نَفْسِهَا وَعَنْ ابْنَيْ لَهَا صَغِيرَيْنِ قَهْوًا جَارًا ، وَأَيُّهُم أَدَى لَمْ يَرْجِعْ عَلَى صَاحِبِهِ وَيُجْعَزَ الْمُؤَلَّى عَلَى الْقَبُولِ وَيُعْتَقُونَ ) لِأَنَّهَا جَعَلَتْ نَفْسَهَا أَصْلًا فِي الْكِتَابَةِ وَأَوْلَادَهَا تَبَعًا عَلَى مَا بَيْنَا فِي الْمَسْأَلَةِ الْأُولَى وَهِيَ أُولَى بِذَلِكَ مِنَ الْأَجْنَبِيِّ .

ترجمہ

اور جب کسی باندی نے اپنا اور اپنے دو کم سن بچوں کی جانب سے عقد کتابت کیا ہے تو یہ جائز ہے اور ان تینوں میں سے جو بھی بدل ادا کرے گا وہ اپنے ساتھی مکاتبہ سے واپس لینے کا حقدار نہ ہوگا اور آقا کو اس بدل لینے پر مجبور کیا جائے گا اور ایک کی ادائیگی کے سبب سب آزاد ہو جائیں گے۔ اور اس کی دلیل یہ ہے کہ باندی نے اپنے آپ کو کتابت میں اصل بنایا ہے اور اس نے اپنی اولاد کو تابع بنایا ہے جس طرح یہ مسئلہ پہلے بیان کر دیا گیا ہے۔ لہذا باندی اجنبی سے زیادہ عقد کو جائز کرنے والی ہوگی یعنی جس طرح ایک اجنبی غلام دوسرے اجنبی غلام کی جانب سے عقد کتابت کرے تو یہ دونوں کی جانب سے عقد جائز ہوتا ہے پس جب ایک ماں اپنی اولاد کی جانب سے عقد کرے گی تو یہ بدرجہ اولیٰ جائز ہوگا۔ کیونکہ اجنبی کے مقابلے میں ماں اور اولاد کا رشتہ بہت زیادہ قوی ہے۔

کتابت وام ولد دونوں کا اسباب آزادی ہونے کا بیان

حضرت سیدنا ابن عباس رضی اللہ عنہما بیان کرتے ہیں کہ نبی صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا: "جس شخص کے ہاں بھی کسی لونڈی سے بچہ پیدا ہو جائے، تو وہ اس کے فوت ہوتے ہی آزاد ہو جائے گی۔"

ان دونوں احادیث کی سند میں اگرچہ حسین بن عبداللہ ضعیف راوی ہیں لیکن اس حدیث کی دیگر صحیح اسناد بھی موجود ہیں۔ واری میں یہی حدیث صحیح سند سے روایت کی گئی ہے۔ صحابہ کرام رضی اللہ عنہم کے عمل سے یہ واضح ہوتا ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کا یہی فرمان تھا کہ ام ولد کی منتحلی کو مکمل طور پر روک کر اس کی آزادی پر عمل درآمد کیا جائے۔

حضرت سیدنا ابن عباس رضی اللہ عنہما بیان کرتے ہیں کہ نبی صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا: "ام ولد آزادی ہے اگرچہ اس کا حمل ساقط ہو جائے۔"

رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے ام ولد کی آزادی کو بچے کے پیدا ہونے سے مشروط نہیں فرمایا بلکہ حمل ٹھہر جانے سے مشروط فرمادیا اگرچہ وہ حمل بعد میں ضائع بھی ہو جائے۔ یہی وجہ ہے کہ سیدنا عمر رضی اللہ عنہ نے اس ضمن میں سختی سے ام ولد کی آزادی کو نافذ کیا۔

حَدَّثَنِي مَالِكٌ، عَنْ نَافِعٍ، عَنْ عَبْدِ اللَّهِ بْنِ عُمَرَ، أَنَّ عُمَرَ بْنَ الْخَطَّابِ قَالَ: أَيُّمَا وَلِيدَةٍ وَلَدَتْ مِنْ سَيِّدَةٍ، فَلَيْسَ لَهَا يَبِيعُهَا، وَلَا يَتَّوْنُهَا، وَهِيَ يَسْتَفْتِي بِهَا، فَإِذَا مَاتَ فِيهَا حُرَّةٌ. (مسوط مالک، کتاب العتق، حدیث (2248))

حضرت سیدنا عمر رضی اللہ عنہ فرمایا: جس لونڈی کے بھی اپنے آقا سے بچہ پیدا ہو، تو اس کی خدمات کو نہ تو بیچا جائے گا، نہ ہی کسی کو تختہ منتقل کیا جائے گا، نہ ہی وراثت میں منتقل کیا جائے گا۔ وہ مالک ہی اس سے فائدہ اٹھائے گا اور اس کے مرنے کے بعد وہ آزاد ہوگی۔

## بَابُ كِتَابَةِ الْغَلَامِ الْمَشْتَرِكِ

﴿یہ باب مشترکہ غلام کی کتابت کے بیان میں ہے﴾

باب مشترکہ غلام کی کتابت کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود باری حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مصنف علیہ الرحمہ نے دو کی کتابت کو ایک مکاتب کی کتابت کے ذکر کیا ہے۔ کیونکہ واحد کا مقام دونوں کی کتابت سے پہلے ہوتا ہے۔ (عنایہ شرح الہدایہ، کتاب مکاتب، بیروت)

متعدد مالکوں کے مشترکہ غلام کی کتابت کا بیان

بنا اوقات ایسا بھی ہوتا تھا کہ ایک شخص متعدد مالکوں کا غلام ہوتا تھا۔ اس کی صورت ایسی ہی تھی جیسا کہ اگر کوئی کسی پارٹنر شپ کو اپنی کاغذ لازم ہو۔ ایسی صورت میں رسول اللہ صلی اللہ علیہ والہ وسلم نے حکم دیا کہ اگر کوئی ایک پارٹنر غلام میں اپنے حصے کو آزاد کرے تو باقی پارٹنر بھی اپنے حصے کو آزاد کر دیں۔ اگر وہ ایسا کرنے پر تیار نہ ہوں تو غلام خود بخود مکاتب کا درجہ اختیار کر جائے گا۔ وہ مکاتب کر اپنے باقی مالکان کو ادا کیلگی کرے گا اور اس معاملے میں اس پر سختی نہ کی جائے گی۔

قال الامام البخاری حدثنا بشر بن محمد: أخبرنا عبد الله: أخبرنا سعيد بن أبي عروبة، عن قتادة، عن النضر بن أنس، عن بشير بن نهيك، عن أبي هريرة رضي الله عنه، عن النبي صلى الله عليه وسلم قال: (من أحب شقيقا من مملوك فعليه خلاصه في ماله، فإن لم يكن له مال، قوم المملوك قيمة عدل، ثم استسعى غير مشقوق عليه، بخاری، کتاب الشریکة، حدیث (2492)

حضرت سیدنا ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ روایت کرتے ہیں کہ نبی صلی اللہ علیہ والہ وسلم نے فرمایا: "اگر کسی نے غلام میں سے اپنے حصے کو آزاد کر دیا تو اس پر لازم ہے کہ وہ اپنے مال میں سے اس غلام کو پورا آزاد کر دے۔ اگر اس کے پاس مال نہ ہو تو اس غلام کی مناسب قیمت لگوائی جائے اور اس کو مکاتب کو کہا جائے گا اور اس پر سختی نہ کی جائے گی۔

دو بندوں میں مشترکہ غلام کی کتابت کا بیان

قَالَ (وَإِذَا تَمَّانَ الْعَبْدَ بَيْنَ رَجُلَيْنِ إِذْنُ أَحَدُهُمَا لِصَاحِبِهِ أَنْ يَكْتُبَ نَصِيْبَهُ بِالْفِ ذَرَاهِمَ وَيَقْبِضَ بَدَلَ الْكِتَابَةِ فَكُتَابٌ وَقَبْضُ الْآلِفِ ثُمَّ عَجَزَ فَأَمَّا لِلَّذِي قَبِضَ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ، وَقَالَ: هُوَ مَكْتُبٌ بَيْنَهُمَا وَمَا أَدَّى فَهُوَ بَيْنَهُمَا) وَأَصْلُهُ أَنَّ الْكِتَابَةَ تَنْجِزُ عَنْهُ

يَعْلَمُ لَهُمَا بِمَسْئَلَةِ الْإِعْتِقَادِ ، لِأَنَّهَا لَيْفِيْدُ الْمُتَعَرِّفَةِ مِنْ وَجْهِ تَقْتَضِرُ عَلَى تَصْيِيْبِهِ جَنْدَهُ  
لِلتَّعْجُزِ ، وَلَئِنْ لَمْ يَأْذِنْ أَنْ لَا يَكُوْنُ لَهُ عَقْدُ الْقَسْحِ كَمَا يَكُوْنُ لَهُ إِذَا لَمْ يَأْذِنْ ، وَإِذْنُهُ لَهُ  
بِقَبْضِ الْبَدَلِ إِذْنٌ لِلْعَبْدِ بِالْأَدَاءِ لِيَكُوْنُ مُتَعَرِّفًا بِتَصْيِيْبِهِ عَلَيْهِ فَلَيْلَهُ كَانَ كُلُّ الْمُتَقَبُّوْصِ  
لَهُ ، وَعِنْدَهُمَا الْيَأْذِنْ بِكِتَابَةِ تَصْيِيْبِهِ إِذْنٌ بِكِتَابَةِ الْكُلِّ لَعَدَمِ التَّعْجُزِ ، فَهُوَ أَصِيْلٌ فِي  
النُّصْفِ وَكِسْلٌ فِي النُّصْفِ فَهُوَ بَيْنَهُمَا وَالْمُقْبُوْصُ مُشْتَرَكٌ بَيْنَهُمَا فَيَبْقَى كَذَلِكَ بَعْدَ  
التَّعْجُزِ .

ترجمہ

اور جب غلام دو بندوں کے درمیان مشترک ہو اور ان میں سے ایک سے دوسرے کو یہ اجازت دے رکھی ہے کہ وہ ایک ہزار  
کے بدلے میں اپنا حصہ مکاتب ہٹا کر بدل کتابت پر قبضہ کرے۔ پس اس نے اپنے حصہ کو مکاتب بناتے ہوئے بعض پر قبضہ کر لیا  
اس کے بعد وہ غلام بے بس ہو گیا تو امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک بدل کتابت کے مال پر قبضہ کرنے والے شریک کا ہوگا۔  
صاحبین نے کہا ہے کہ وہ ان دونوں کا مکاتب ہوگا۔ اور مکاتب جو بھی ادا کرے گا وہ ان دونوں کے درمیان مشترک ہوگا۔ اور  
اس کی دلیل یہ ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک آزادی کی طرح کتابت کے اجزاء بھی ہوتے ہیں۔ جبکہ صاحبین کے نزدیک اجزاء  
نہیں ہوتے۔ کیونکہ کتابت بھی ایک طرح سے آزادی کا فائدہ دینے والی ہے۔ پس امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک تجزی کے  
سبب سے ایک ہی شریک کے حصے پر کتابت میں تجزی ہوگی۔ اور دوسرے ساتھی کی اجازت دینے کا فائدہ پہ ہوگا۔ کہ اس کیلئے ختم  
کرنے کا حق نہ ہوگا۔ کیونکہ جب وہ اجازت نہ دیتا تو اس کیلئے ختم کرنے کا حق باقی رہتا۔ اور اس کا بدل پر قبضہ کرنے کی اجازت  
دینا بھی غلام کو بدل ادا کرنے کی اجازت دینا ہے۔ پس اجازت دینے والا اپنے حصے کی کمائی سے اس پر احسان کرنے والا ہے۔  
کیونکہ سارا قبضہ شدہ مال اسی کا ہے۔

صاحبین کے نزدیک کتابت میں تجزی نہیں ہے کیونکہ ایک ساتھی کے حصے کی کتابت کی اجازت سارے غلام کی کتابت کی  
اجازت ہے پس عقد کرنے والا نصف میں اصیل بن جائے گا اور بقیہ نصف میں وکیل بن جائے گا۔ کیونکہ بدل دونوں میں مشترک  
ہے اور جو چیز مقبوضہ ہے وہ دونوں میں مشترک ہے پس وہ بے بس ہونے کے بعد اشتراک پر باقی رہے گی۔

شرح

حضرت ابن الجلی نے اپنے والد سے روایت کیا کہ ایک شخص نے اپنے غلام کا کچھ حصہ آزاد کر دیا رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم  
سے ذکر کیا تو فرمایا کہ اللہ تعالیٰ کے لیے کوئی شریک نہیں (مقتصد یہ کہ اپنا پورا غلام آزاد کرتا) ابن کثیر نے اپنی روایت میں اتنا اضافہ

کیا کہ حضور اکرم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے اس کی آزادی کو جائز قرار دے دیا۔ (سنن ابوداؤد: جلد سوم: حدیث نمبر 542)

### مشترکہ مکاتب سے متعلق بعض فقہی جزئیات کا بیان

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ ہمارے نزدیک یہ امر اتفاقی ہے کہ جو مکاتب دو آدمیوں میں مشترک ہو تو ایک شریک کو جائز نہیں کہ بغیر دوسرے شریک کی اذن کے اپنے حصے کی قضاعت کرے کیونکہ غلام اور اس کا مالک دونوں میں مشترک ہے ایک کو نہیں پہنچتا کہ اس کے مال میں تصرف کرنے بغیر دوسرے شریک کے پوچھے ہوئے اگر ایک شریک نے قضاعت کے بغیر دوسرے سے پوچھے ہوئے اور زر قضاعت وصول کر لیا بعد ازاں کے مکاتب کچھ مال چھوڑ کر مر گیا تو قضاعت کر چکا اس کو اس مکاتب کے مالک میں استحقاق نہ ہو گا نہ یہ ہو سکے گا کہ زر قضاعت کو پھر دے اور اس مکاتب کو پھر غلام کر لے البتہ جو شخص اپنے شریک کے اذن سے قضاعت کرے پھر مکاتب عاجز ہو جائے اور قضاعت کرنے والا یہ چاہے کہ زر قضاعت پھر کر اس غلام کا اپنے حصے کے موافق مالک ہو جائے تو ہو سکتا ہے۔ اگر مکاتب مر جائے اور مال چھوڑ جائے تو جس شریک نے قضاعت نہیں کی اس کا بدل کتابت ادا کر کے جو کچھ مال بچے گا اس کو دونوں شریک اپنے حصے کے موافق بانٹ لیں گے اگر ایک نے قضاعت کی اور دوسرے نے نہ کی اور دوسرے نے نہ کی بعد اس کے مکاتب عاجز ہو گیا تو جس نے قضاعت کی اس سے کہا جائے گا اگر تجھ کو منظور ہے تو جس قدر روپیہ تو نے قضاعت کا لیا ہے اس کا آدھا اپنے شریک کو پھر دے غلام تم دونوں میں مشترک رہے گا ورنہ پورا غلام اس شخص کا ہو جائے گا جس نے قضاعت نہیں کی۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جو مکاتب دو آدمیوں میں مشترک ہو ایک آدمی ان میں سے قضاعت کرے دوسرے کے اذن سے پھر جس نے قضاعت نہیں کی وہ بھی اسی قدر غلام سے وصول کرے جتنا قضاعت کرنے والے نے وصول کیا ہے یا اس سے زیادہ بعد اسکے مکاتب عاجز ہو جائے تو قضاعت والا قضاعت نہ کرنے والے سے کچھ پھر نہ سکے گا اگر دوسرے شریک نے قضاعت سے کم وصول کیا پھر غلام عاجز ہو گیا تو قضاعت والا کو اختیار ہے اگر چاہے تو جتنی قضاعت زیادہ ہے اس کا نصف اپنے شریک کو دے کر غلام میں آدھم سا جماع کرے اگر نہ دے تو سارا غلام دوسرے شریک کا جائے گا اگر مکاتب مر جائے اور مال چھوڑ گیا اور قضاعت والے نے چاہا کہ جتنا زیادہ لیا ہے اس کا نصف اپنے شریک کو پھر دے اور میراث میں شریک ہو جائے تو ہو سکتا ہے اور جس نے قضاعت نہیں کی وہ بھی مکاتب سے قضاعت کے برابر یا اس سے زیادہ وصول کر چکا ہے اس صورت میں میراث دونوں کے ملے گی کیونکہ ہر ایک نے اپنا حق وصول کر لیا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جو مکاتب دو آدمیوں میں مشترک ہو ایک اس سے قضاعت کرے اپنے حق کے نصف پر دوسرے کے اذن سے پھر جس نے قضاعت نہیں کی وہ بھی مکاتب سے قضاعت سے کم وصول کرے بعد اس کے مکاتب عاجز ہو جائے تو قضاعت والا اگر چاہے جتنی قضاعت زیادہ ہے اس کا آدھا اپنے شریک کو دے کر غلام میں آدھم سا جماع کر لیں ورنہ اس قدر حصہ غلام کا دوسرے شریک کا ہو جائے گا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اس کی شرح یہ ہے کہ مثلاً ایک غلام دو آدمیوں میں مشترک ہو دونوں مل کر اس کو مکاتب کریں پھر ایک شریک اپنے نصف حق پر غلام سے قطاعت کر لے یعنی پورے غلام کے ربح پر بعد اس کے مکاتب عاجز ہو جائے تو جس نے قطاعت کی ہے اس سے کہا جائے گا کہ جس قدر تو نے زیادہ لیا ہے اس کا نصف اپنے شریک کو پھیر دے اور غلام میں آدمی سا جھار کھا اگر وہ انکار کرے تو قطاعت والے کا ربح غلام بھی اس شریک کو مل جائے گا اس صورت میں اس شریک کے تین ربح ہوں گے اور اس کا ایک ربح۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر مکاتب سے اس موٹی قطاعت کرے اور وہ آزاد ہو جائے اور جس قدر قطاعت کا روپیہ مکاتب پر رہ جائے وہ اس پر قرض ہے بعد اس کے مکاتب مر جائے اور وہ مقرض ہو لوگوں کا تو موٹی دوسرے قرض خواہوں کے برابر نہ ہوگا بلکہ اس مال میں سے پہلے اور قرض خواہ اپنا قرض وصول کریں گے۔

کہا مالک نے جو مکاتب مقرض ہو اس سے موٹی قطاعت نہ کرے ایسا نہ ہو کہ وہ غلام آزاد ہو جائے بعد اس کے سارا مال اس کا قرض خواہوں کو مل جائے موٹی کو کچھ نہ ملے گا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ ہمارے نزدیک یہ حکم ہے اگر کوئی شخص اپنے غلام کو مکاتب کرے پھر اس سے سونے پر قطاعت کرے اور بدل کتابت معاف کر دے اس شرط سے کہ در قطاعت فی الفور دے دے تو اس میں کچھ قاحت نہیں ہے اور جس شخص نے اس کو کڑوہ رکھا ہے اس نے یہ خیال کیا کہ اس کی مثال ایسی ہے کہ ایک شخص کا عیادی قرض کسی پر ہو وہ اس کے بدلے میں کچھ نقد لے کر قرضہ چھوڑ دے حالانکہ یہ قرض کی شکل نہیں ہے بلکہ قطاعت اس لیے ہوتی ہے کہ غلام جلد آزاد ہو جائے اور اس کے لیے میراث اور شہادت اور حدود لازم آجائیں۔

اور حرمت عتاق ثابت ہو جائے اور یہ نہیں لے کہ اس نے روپیوں کو روپیوں کے عوض میں یا سونے کو سونے کے عوض میں خریدا بلکہ اس کی مثال یہ ہے۔ ایک شخص نے اپنے غلام سے کہا تو مجھے اس قدر اشرفیاں لادے اور تو آزاد ہے پھر اس سے کم کر کے کہا اگر اتنے بھی لادے تو بھی تو آزاد ہے۔ کیونکہ بدل کتابت دین صحیح نہیں ہے ورنہ جب مکاتب مر جاتا تو موٹی بھی اور قرض خواہوں کے برابر اس کے مال کا دعویٰ دار ہوتا ہے۔ (موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1173)

مشترکہ باندگی کو مکاتبہ بنانے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا كَانَتْ جَارِيَةً بَيْنَ رَجُلَيْنِ كَتَابَهَا فَوَطَنَهَا أَحَدُهُمَا فَجَاءَتْ بِوَلَدٍ فَادَّعَاهُ ثُمَّ وَطَنَهَا الْآخَرَ فَجَاءَتْ بِوَلَدٍ فَادَّعَاهُ ثُمَّ عَجَزَتْ فِيهِ أُمَّ وَلَدٍ لِلْأَوَّلِ لِأَنَّهُ لَمَّا ادَّعَى أَحَدُهُمَا الْوَلَدَ صَحَّحَتْ دَعْوَتُهُ لِقِيَامِ الْمِلْكِ لَهُ فِيهَا وَصَارَ نَصِيبُهُ أُمَّ وَلَدٍ لَهُ، لِأَنَّ الْمُكَاتَبَةَ لَا تَقْبَلُ الْفَقْلُ مِنَ مِلْكٍ إِلَى مِلْكٍ فَتَقْتَصِرُ أُمُومِيَّةُ الْوَلَدِ عَلَى نَصِيبِهِ كَمَا فِي

الْمُدْتَرَةِ الْمُشْتَرَكَةِ، وَإِذَا ادَّعَى الثَّانِي وَلَكِنَّمَا الْأَخِيرَ صَحَّتْ دَعْوَتُهُ لِإِقْبَامِ مِلْكِهِ ظَاهِرًا، ثُمَّ إِذَا عَجَزَتْ بَعْدَ ذَلِكَ جُعِلَتِ الْكِتَابَةُ كَأَنَّ لَمْ تَكُنْ وَبَيَّنَّ أَنَّ الْجَارِيَةَ كُلَّهَا أُمُّ وَلَدٍ لِلْأُولَى لِأَنَّهُ زَالَ الْمَنْعُ مِنَ الْإِنْطِقَالِ وَوُطُوهُ سَابِقٍ (وَيَضْمَنُ نِصْفَ قِيمَتِهَا) لِأَنَّهُ تَمَلَّكَ نَصِيبَهُ لَمَّا اسْتَكْمَلَ الْإِسْتِیْلَادَ (وَنِصْفَ عَقْرِهَا) لِوُطُوهِ جَارِيَةَ مُشْتَرَكَةً (وَيَضْمَنُ شَرِيكُهُ كَمَالَ عَقْرِهَا وَقِيمَةَ الْوَلَدِ وَيَكُونُ ابْنَةً) لِأَنَّهُ بِمَنْزِلَةِ الْمَعْرُورِ، لِأَنَّهُ حِينَ وَطَنَهَا كَانَ مِلْكُهُ قَانِمًا ظَاهِرًا.

وَوَلَدُ الْمَعْرُورِ ثَابِتُ النَّسَبِ مِنْهُ حُرٌّ بِالْقِيمَةِ عَلَى مَا عَرِفَ لِكِنَّةِ وَطْءِ أُمِّ وَلَدِ الْغَيْرِ حَقِيقَةً فَلَسَزِمُهُ كَمَالَ الْعُقْرِ (وَأَيُّهُمَا دَفَعَ الْعُقْرَ إِلَى الْمُكَاتِبَةِ جَارٍ) لِأَنَّ الْكِتَابَةَ مَا دَامَتْ بَاقِيَةً فَحَقُّ الْقَبْضِ لَهَا لَا خِصَاصَهَا بِمَنَافِعِهَا وَأَبْدَالِهَا، وَإِذَا عَجَزَتْ تَرَدُّ الْعُقْرِ إِلَى الْمَوْلَى لِظُهُورِ اخْتِصَاصِهِ (وَهَذَا) الَّذِي ذَكَرْنَا (كُلُّهُ قَوْلُ أَبِي حَنِيفَةَ).

ترجمہ

اور جب کوئی باندی دو بندوں کے درمیان مشترکہ تھی۔ اور ان دونوں نے اس کو مکاتبہ بنا دیا ہے اور اس کے بعد ان میں سے ایک شریک نے اس کے ساتھ جماع کر لیا ہے۔ اور بچہ پیدا ہونے پر اس واطی نے اس پر دعویٰ کر دیا ہے۔ اس کے بعد دوسرے شریک نے بھی اس کے ساتھ جماع کیا ہے اور اس سے بھی بچہ پیدا ہو گیا اور دوسرے نے بچے کا دعویٰ کر دیا ہے۔ اس کے بعد وہ باندی بدل کتابت دینے سے بے بس ہو گئی۔ تو وہ پہلے واطی کی ام ولد بن جائے گی۔ کیونکہ جب ایک شریک نے بچے کا دعویٰ کیا ہے تو وہ درست ہے کیونکہ اس باندی میں مدی کی ملکیت موجود ہے۔ پس باندی اس مدی کے حصے میں اس کا ام ولد بن جائے گی۔ کیونکہ مکاتبہ ایک ملکیت سے دوسری ملکیت کی جانب منتقل نہیں ہوتی۔ پس ام ولد ہونا یہ مدی کے حصے پر رہے گا۔ جس طرح مدبرہ مشترکہ میں ہوتا ہے۔

اور جب دوسرے واطی نے دوسرے بچے کا دعویٰ کیا ہے تو اس کا دعویٰ بھی درست ہے۔ کیونکہ ظاہری طور پر اس کی ملکیت بھی موجود ہے اور اس کے بعد باندی اگر بدل کتابت ادا نہ کر سکے تو کتابت کو کالعدم قرار دیا جائے گا۔ اور یہ اعتبار کیا جائے گا کہ ساری باندی واطی اول کی ام ولد بن گئی ہے۔ کیونکہ ملکیت کو منتقل کرنے سے جو چیز مانع تھی وہ ختم ہو چکی ہے۔ اور پہلے کی واطی مقدم بھی ہے اور پہلا اپنے شریک ثانی کیلئے باندی کی نصف قیمت کا ضامن ہوگا۔ کیونکہ استیلا کے سبب وہ دوسرے کے حصے کا مالک بن چکا ہے اور اسی پر باندی کا نصف مہر واجب ہوگا کیونکہ اس نے مشترکہ باندی سے جماع کیا ہے جبکہ دوسرا شریک سارے تاوان اور لڑکے کی

ت کہ اس میں ہوگا اور وہ لڑکا اسی کا بیٹا ہوگا۔ کیونکہ دوسرا مفرد کے حکم میں ہے۔ کیونکہ جب اس نے دلی کی قسم یہ ظاہر اس میں کی  
میت موجود تھی اور مفرد کے لڑکے کا نسب اسی سے ثابت ہوگا۔ اور وہ قیمت کے بدلے میں آزاد ہوتا ہے۔ جس طرح معلوم کیا  
چکا ہے۔

لیکن حقیقت میں اس شخص نے دوسرے کی ام ولد سے دلی کی ہے پس اس پر سارا تاوان لازم آئے گا۔ اور ان میں سے جو بھی  
موجب کوتاہان ادا کرے گا جائز ہوگا۔ کیونکہ جب تک کتابت موجود رہے گی۔ اس وقت تک اس کوتاہان پر بقدر کرنے کا حق حاصل  
رہے گا۔ کیونکہ وہی باندی اپنے منافع و کمائی کی مالک ہے۔

اور جب وہ بدل ادا کرنے سے بے بس ہو چکی ہے تو تاوان آقا کو واپس دے گی کیونکہ اب آقا اس کے منافع کا مالک بن چکا  
ہے۔ یہاں تک ہم نے جو کچھ بیان کیا ہے یہ حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کا ارشاد گرامی ہے۔

شرح

حضرت ابن عباس رضی اللہ عنہ نبی اکرم صلی اللہ علیہ وسلم کا یہ فرمان نقل کرتے ہیں جب کسی شخص کی تنیز اسکے بچے کو ختم دے تو  
وہ اس شخص کے مرنے کے بعد آزاد ہو جائے گی۔ (سنن دارمی: جلد دوم: حدیث نمبر 419)

خارجہ قیس غیلان کے قبیلہ کی عورت تھی کہتی ہیں کہ میرا بچا مجھے زمانہ جاہلیت میں لے کر آیا اور حباب بن عمرو ابوالیسر بن عمرو  
کا بھائی تھا، کہ مجھے فروخت کر دیا، میں نے اس کے لیے عبدالرحمن بن الحباب کو ختم دیا، پھر حباب مر گیا تو اس کی بیوی کہنے لگی  
کہ خدا کی قسم، تجھے حباب کے قرضہ (کی ادائیگی) کے لیے فروخت کیا جائے گا سو میں حضور اکرم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کی خدمت  
میں حاضر ہوئی اور میں نے عرض کیا کہ یا رسول اللہ میں بنی خارجہ قیس غیلان کی عورت ہوں۔

اور مجھے میرا بچا مدینہ لے کر آیا تھا زمانہ جاہلیت میں، پس اس نے مجھے حباب بن عمرو ابوالیسر بن عمرو کے بھائی کے ہاتھ  
فروخت کر دیا پس میں نے اس کے واسطے عبدالرحمن بن حباب کو ختم دیا، اب حباب کی بیوی کہتی ہے کہ حباب کے قرضہ میں تجھے  
فروخت کیا جائے گا، نبی کریم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے دریافت کیا حباب کا والی وارث کون ہے؟ کہا گیا کہ اس کا بھائی ابوالیسر بن  
عمرو حضور نے اس کے پاس نامہ بھیجا اور فرمایا کہ اسے (سلام) کو آ زاد کرو اور جب تم یہ سنو کہ میرے پاس قیمت میں غلام وغیرہ  
ہے میں تو میرے پاس آتا میں تمہیں اس کا عوض دوں گا، سلامہ کہتی ہیں کہ انہوں نے مجھے آ زاد کر دیا حضور ﷺ کے پاس غلام  
آئے تو انہیں میرے بدلہ میں غلام دیا۔ (سنن ابوداؤد: جلد سوم: حدیث نمبر 562)

صاحبین کے نزدیک باندی کا والدی اول کی ام ولد ہونے کا بیان

وَقَالَ أَبُو يُونُسَ وَمُحَمَّدٌ: هِيَ أُمُّ وَلَدٍ لِذَلِكَ وَلَا يَجُوزُ وَطْئُ الْآخَرِ لِأَنَّهُ لَمَّا ادَّعَى  
الْأَوَّلَ الْوَلَدَ صَارَتْ كُنْهًا أُمَّ وَلَدٍ لَهُ لِأَنَّ أُمُومِيَّةَ الْوَلَدِ يَجِبُ تَكْنِيْهَا بِالْأَجْمَاعِ مَا



أَمْكَنَ، وَقَدْ أَمْكَنَ يَفْسُخُ الْكِتَابَةُ لِأَنَّهَا لَا تَلْزَمُ لِلْفُسْخِ فَنَفْسُخُ فِيمَا لَا تَنْتَزِرُ بِهِ الْمُكَاتِبَةُ وَتَقْبَلُ الْكِتَابَةُ فِيمَا وَرَاءَهُ، بِخِلَافِ الْحَذِيرِ لِأَنَّهُ لَا يَقْبَلُ الْفُسْخَ، وَبِخِلَافِ بَيْعِ الْمُكَاتِبِ لِأَنَّهُ فِي تَجْوِيزِهِ إِبْطَالُ الْكِتَابَةِ إِذَا الْمُشْتَرَى لَا يَرْضَى بِبَقَائِهِ مُكَاتِبًا. وَإِذَا صَارَتْ كُلُّهَا أُمٌّ وَلَيْدٌ فَالْثَانِي وَطِءٌ أُمٌّ وَلَيْدٌ الْغَيْرِ (فَلَا يَثْبُتُ نَسَبُ الْوَلَدِ مِنْهُ وَلَا يَتَكُونُ حُرًّا عَلَيْهِ بِالْقِيَمَةِ) غَيْرَ أَنَّهُ لَا يَجِبُ الْحَدُّ عَلَيْهِ لِلْبُشْبَهَةِ (وَيَلْزَمُهُ جَمِيعُ الْعُقْرِ) لِأَنَّ الْوُطْءَ لَا يَغُورُ عَنْ إِحْدَى الْفَرَامَتَيْنِ، وَإِذَا بَقِيَ الْكِتَابَةُ وَصَارَتْ كُلُّهَا مُكَاتِبَةً لَهُ، قِيلَ يَجِبُ عَلَيْهَا نِصْفُ الْبَدَلِ لِأَنَّ الْكِتَابَةَ انْفَسَخَتْ فِيمَا لَا تَنْتَزِرُ بِهِ الْمُكَاتِبَةُ وَلَا تَنْتَزِرُ بِسُقُوطِ نِصْفِ الْبَدَلِ.

وَقِيلَ يَجِبُ كُلُّ الْبَدَلِ لِأَنَّ الْكِتَابَةَ لَمْ تَنْفَسَخْ إِلَّا فِي حَقِّ التَّمْلِكِ ضَرُورَةً فَلَا يَتَّهَرُ فِي حَقِّ سُقُوطِ نِصْفِ الْبَدَلِ وَلَمْ يَسْقُطْ عَلَيْهِ فِي حَقِّهِ نَظَرُ لِلْمَوْلَى وَإِنْ كَانَ لَا تَنْتَزِرُ الْمُكَاتِبَةُ بِسُقُوطِهِ، وَالْمُكَاتِبَةُ هِيَ الَّتِي تُعْطَى الْعُقْرُ لَا اخْتِصَاصُهَا بِالْبَدَلِ مِنْهَا لِعَمَلِهَا. وَلَوْ عَجَزَتْ وَرَدَّتْ فِي الرَّقِّ تَرُدُّ إِلَى الْمَوْلَى لَيُظْهِرُ اخْتِصَاصَهُ عَلَى مَا بَيَّنَّا.

ترجمہ

صاحبین نے کہا ہے کہ وہ باندی داہلی اول کی ام ولد بن جائے گی۔ اور دوسرے کیلئے دہلی کرنا جائز نہ ہوگا کیونکہ جب داہلی اول نے بیٹے کا دعویٰ کیا ہے تو پوری باندی اس کی ام ولد بن جائے گی کیونکہ ممکن حد تک ام ولد کی تکمیل یہ اتفاق واجب ہے اور عقد کتابت کو ختم کر کے اس کی تکمیل ممکن ہے کیونکہ کتابت کا عقد ختم ہونے کے قابل ہے پس جس چیز میں مکاتبہ نقصان نہ ہو اس میں کتابت کو ختم کر دیا جائے گا۔ جبکہ اس کے سوا میں مکاتبہ باقی رہ جائے گی۔ یہ خلاف تدبیر کے کیونکہ وہ فسخ کو قبول کرنے والی نہیں ہے۔ یہ خلاف مکاتبہ کی بیع کے کیونکہ بیع کو جائز قرار دینے میں کتابت کو باطل کرنا لازم آئے گا۔ کیونکہ مشتری غلام کے مکاتبہ رہنے پر راضی نہ ہوگا۔

البتہ جب پوری باندی داہلی اول کی ام ولد بن جائے گی تو دوسرا شخص کسی دوسرے کی ام ولد سے دہلی کرنے والا ہوگا پس اس پر پورا تاوان لازم آئے گا۔ کیونکہ دہلی دونوں میں سے کسی ایک کے تاوان سے خالی نہ ہوگی۔

اور جب نقصان کے سوا میں مکاتبہ باقی ہو اور یہ باندی مکمل طور پر مکاتبہ بھی بن گئی ہے تو ایک قول کے مطابق اس باندی پر نصف بدل واجب ہوگا۔ کیونکہ کتابت میں انہی چیزوں کو ختم کیا گیا ہے جو باندی کیلئے نقصان دہ نہیں ہیں۔ اور نصف بدل کے ساقط

ہوئے میں اس کا کوئی نقصان نہیں ہے۔

دوسرے قول کے مطابق اس پر پورا بدل واجب ہوگا کیونکہ ضرورت کے مطابق صرف ملکیت کے حق میں عقد کتابت قسم ہوا ہے۔ پس نصف بدل کے سقوط یہ شیخ اثر انداز نہ ہوگا کیونکہ نصف بدل کے حق میں عقد کو باقی رکھنے میں آقا کا فائدہ ہے۔ اگرچہ اس کے ساتھ ہونے میں مکاحجہ کا نقصان نہ ہوگا۔ اور مکاحجہ کے اپنے منافع کے ساتھ خاص ہونے کے سبب سے اس کو تاوان ملتا ہے۔ مگر جب وہ بدل کے کتابت سے بے بس ہو جائے اور دوبارہ رقیقت کی جانب لوٹ کر جائے تو اب تاوان آقا کو دیا جائے گا۔ کیونکہ اب آقا کا حق اور خصوصیت ظاہر ہو چکی ہے۔ جس طرح ہم بیان کر آئے ہیں۔

**مشرکہ حصے کی قیمت کی ادائیگی کا بیان**

حضرت بشیر بن نبیک سے روایت ہے کہ ایک شخص نے غلام (مشرکہ) میں سے اپنے حصے کو آزاد کر دیا۔ حضور اکرم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے اس کے آزاد کرنے کو جائز قرار دیا اور باقی غلام کی قیمت بطور تاوان مالک کو دلوائی (کیونکہ آدھا آزاد ہو آدھا غلام) یہ بات سن کر لہذا حق تو جائز ہے البتہ آزاد کرنے والا اپنے شریک کے حصہ کی قیمت اپنے شریک کو ادا کرے گا۔ (سنن ابوداؤد: جلد سوم: حدیث نمبر 543)

اس تفصیلی دلیل بیان کا خلاصہ یہ ہے کہ غلام لوٹری اگر اپنے آقاؤں سے چھٹکارا حاصل کرنے کے لیے مکاتبت کا معاملہ کرتا چاہیں اور ان میں اتنی اہلیت بھی ہو کہ کسی نہ کسی طرح اس معاملہ کو باحسن طریق پورا کریں گے تو آقاؤں کے لیے ضروری ہے کہ وہ یہ وعدہ کر کے ان کو آزاد کر دیں۔ آیت کریمہ ان علقمتم فیہم خیر (النور: 33) (اگر تم ان میں خیر نہ کھو تو ان سے مکاتبت کرو) میں خیر سے مراد یہ ہے کہ وہ کمائی کے لائق اور ایماندار ہوں، محنت مزدوری کر کے بدل کتابت ادا کر دیں، لوگوں کے سامنے بیک باغی نہ پھریں۔ و انوہم من مال الذی انکم (النور: 33) (اور اپنے مال میں سے جو اللہ نے تم کو دیا ہے ان کی کچھ مدد بھی کرو) سے مراد یہ کہ اپنے پاس ان کو بطور امداد کچھ دو، تاکہ وہ اپنے قدموں پر کھڑے ہو سکیں یا بدل کتابت میں سے کچھ معاف کر دو۔

روح کے اثر کو اسماعیل قاضی نے احکام القرآن میں اور عبدالرزاق اور شافعی نے وصل کیا ہے۔ حضرت عطاء نے واجب قرار دیا کہ بشرط مذکور آقا غلام کی مکاتبت قبول کر لے۔ امام ابن حزم اور طاہریہ کے نزدیک اگر غلام مکاتبت کا خواہاں ہو تو مالک پر مکاتبت کر دینا واجب ہے۔ کیوں کہ قرآن میں نکاح جوہم امر کے لیے ہے جو وجوب کے لیے ہوتا ہے۔ مگر جمہور یہاں امر کو بطور استحباب قرار دیتے ہیں۔ حضرت عطاء نے جب اپنا خیال ظاہر کیا تو عمرو بن دینار نے ان سے سوال کیا کہ وجوب کا قول آپ نے کی سہولت سے سنا ہے یا اپنے قیاس اور رائے سے ایسا کہتے ہو۔ بظاہر یہ معلوم ہوتا ہے کہ عمرو بن دینار نے عطاء سے یہ پوچھ لیا کہ اللہ نے کہا یہ صحیح نہیں ہے بلکہ ابن جریج نے عطاء سے یہ پوچھا۔ جیسے عبدالرزاق اور شافعی کی روایت میں اس کی تصریح ہے۔ اس صورت میں قال عمرو بن دینار جملہ مترضہ ہوگا۔ اور نعمی کی روایت میں یوں ہے وقال عمرو بن دینار یعنی عمرو بن دینار بھی وجوب کے

قائل ہوئے ہیں اور ترجمہ جوں کا اور مرویہ دینا بھی اس کو واجب کہا ہے ابن جریر نے کہا میں نے علماء سے سنا چنا ہے کہ کسی سے روایت کرتے ہو؟

حضرت یحییٰ بن جہن کا قول آگے مذکور ہے، یہ حضرت انس رضی اللہ عنہ کے مقام تھے اور یہ محمد کے والد ہیں، جو محمد بن حنفیہ سے مشہور ہیں۔ تابعی، القیہ اور ماہر طبع تفسیر روایا ہیں۔ اس روایت کو عبد الرزاق اور طبری نے وصل کیا ہے۔

آگے حضرت عمر رضی اللہ عنہ کا قول مذکور ہے اور عمل بھی ظاہر ہے کہ وہ بشرط مذکور مکاتب کو واجب کہتے تھے۔ جیسے ابن جزم اور ظاہر یہ کا قول ہے۔ حضرت بریرہ رضی اللہ عنہا پر پانچ اوقیہ چاندی پانچ سال میں ادا کرنی مقرر ہوئی تھی۔ اسی سے باب کا مطلب نکلا۔ بعض علماء نے کہا کہ آیت کریمہ واتوهم من مال الالذی انکم للنور: (33) سے مکاتب کو مال زکوٰۃ میں سے بھی امدادی جاسکتی ہے۔ دور حاضرہ میں بائع مصاب قید میں گرفتار ہو جانے والے مسلمان مرد عورت بھی حق رکھتے ہیں کہ ان کی آزادی کے لیے ان طریقوں سے مدد دی جائے۔

حضرت انس بن مالک رضی اللہ عنہ قبیلہ خزرج سے تھے۔ ان کی والدہ کا نام ام سلمہ بنت ملحان تھا۔ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے خادم خاص تھے۔ جب آپ صلی اللہ علیہ وسلم مدینہ تشریف لائے تو ان کی عمر دس سال کی تھی۔ حضرت عمر رضی اللہ عنہ کے زمانہ خلافت میں بصرہ میں قیام کیا۔ وہاں لوگوں کو 91ھ تک علوم دین سکھاتے رہے۔ عمر سو سال کے لگ بھگ پائی۔ ان کی اولاد کا بھی شمار سو کے قریب ہے۔ بہت سے لوگوں نے ان سے روایت کی ہے۔

واصل اول کا اپنی مکاتبہ باندی کے نصف ضمان کا بیان

قَالَ (وَيَضْمَنُ الْأَوَّلُ لِشَرِيكِهِ فِي قِيَاسِ قَوْلِ أَبِي يُوسُفَ رَحِمَهُ اللَّهُ يَضْفَ قِيمَتَهَا مُكَاتِبَةً) لِأَنَّهُ تَمَلَّكَ نَصِيبَ شَرِيكِهِ وَهِيَ مُكَاتِبَةٌ فَيَضْمَنُ مُوسِرًا كَانَ أَوْ مُعْسِرًا لِأَنَّهُ ضَمَانُ التَّمَلُّكِ (وَفِي قَوْلِ مُحَمَّدٍ: يَضْمَنُ الْأَوَّلُ مِنْ نَصْفِ قِيمَتِهَا وَمِنْ نَصْفِ مَا بَقِيَ مِنْ بَدَلِ الْكِتَابَةِ) لِأَنَّ حَقَّ شَرِيكِهِ فِي نَصْفِ الرُّقْبَةِ عَلَى اغْتِبَارِ الْعَجْزِ، وَفِي نَصْفِ الْبَدَلِ عَلَى اغْتِبَارِ الْأَدَاءِ فَلْتَرُدُّ بَيْنَهُمَا يَجِبُ أَقْلُهُمَا.

قَالَ (وَإِذَا كَانَ الثَّانِي لَمْ يَطَّاهَا وَلَكِنْ ذَهَبَ ثُمَّ عَجَزَتْ بَطَلَ التَّذْيِيرُ) لِأَنَّهُ لَمْ يَصَادِفِ الْمِلْكُ. أَمَّا عِنْدَهُمَا فَظَاهِرٌ لِأَنَّ الْمُسَوَّلَةَ تَمَلَّكَهَا قَبْلَ الْعَجْزِ.

وَأَمَّا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ فَلِأَنَّهُ بِالْعَجْزِ تَبَيَّنَ أَنَّهُ تَمَلَّكَ نَصِيبَهُ مِنْ وَقْتِ الْوَطْعِ فَتَبَيَّنَ أَنَّهُ مُصَادِفٌ مِلْكٍ غَيْرِهِ وَالتَّذْيِيرُ يَتَعَمَّدُ الْمِلْكُ، بِخِلَافِ النَّسَبِ لِأَنَّهُ يَتَعَمَّدُ

انْفَرُوا عَلَى مَا مَرَّ.

قَالَ (وَهِيَ أُمُّ وَلَدٍ لِأَوَّلٍ) لِأَنَّهُ تَمَلَّكَ نَصِيبَ شَرِيكِهِ وَكَمَلَ الْإِسْتِيلَادَ عَلَى مَا بَيْنَا  
وَبَضْمُنْ لَشَرِيكِهِ نَصْفَ غَفْوَهَا (يُؤْطِنُهُ جَارِيَةٌ مُشْتَرَكَةٌ) وَنَصْفَ قِيمَتِهَا (لِأَنَّهُ تَمَلَّكَ  
بِضْفَقًا بِالْإِسْتِيلَادِ وَهُوَ تَمَلَّكَ بِالْقِيَمَةِ) (وَالْوَلَدُ وَلَدُ الْأَوَّلِ) لِأَنَّهُ صَحَّحَتْ دَعْوَتُهُ لِقِيَامِ  
الْمُصْحَحِ، وَهَذَا قَوْلُهُمْ جَمِيعًا. وَوَجْهُهُ مَا بَيْنَا.

ترجمہ

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ واطی اول اپنے شریک کیلئے مکاتبہ باندی کی نصف قیمت کا ضامن ہوگا۔ کیونکہ  
واطی اول اس حالت میں اپنے شریک کے حصے کا مالک بنا ہے کہ وہ مکاتبہ ہے۔ پس وہ مکاتبہ ہونے کی حالت میں اس کی قیمت کا  
ضامن ہوگا۔ اگرچہ وہ تنگ دست ہو یا خوشحال ہو۔ کیونکہ یہ ضمان ملکیت کا ہونا ہے۔

حضرت امام محمد علیہ الرحمہ کے نزدیک قیمت اور بقیہ بدل کے نصف میں سے جو کم ہوگا۔ اول اسی کا ضامن بنے گا۔ کیونکہ  
باندی کی بے بسی کو دیکھتے ہوئے اس کے شریک کا حق نصف رقبہ میں ہے اور اوکو دیکھتے ہوئے نصف بدل میں اسی کا حق ہے پس  
دونوں میں شک کے سبب کم از کم لازم ہو جائے گا۔

اور جب دوسرے شریک نے باندی سے وطی نہیں کی لیکن اس نے اس کو مدبر بنایا ہے اس کے بعد وہ بے بس ہو گئی ہے۔ تو  
مدبر باطل ہو جائے گی۔ کیونکہ وہ ملکیت سے بٹی ہوئی نہیں ہے۔

صاحبین کے نزدیک اس کا واقع نہ ہونا ظاہر ہے کیونکہ ان کے نزدیک مستولہ صرف دعوئی سے اعتبار مجز سے قبل ہی اس کا  
مکمل بن چکا ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک اس کا واقع نہ ہونا اس سبب سے ہے کہ اگر ظہار مجز سے یہ ظاہر ہو چکا ہے کہ پہلا وطی  
کے وقت سے ہی ثانی کے حصے کا مالک ہو گیا تھا۔ اور دوسرے کی تدبیر یہ دوسرے کی ملکیت سے بٹی ہوئی تھی۔ حالانکہ تدبیر کا مدار  
میت پر ہے۔ بہ خلاف نسب کے کیونکہ مداور ضرور پر ہے جس طرح اس کا بیان گزر گیا ہے۔

اور جب یہ باندی واطی اول کی ام ولد ہو چکی ہے کیونکہ وہ اپنے شریک کے حصے کا مالک بن چکا ہے اور استیلاؤ مکمل ہو چکا ہے  
جس طرح ہم بیان کر آئے ہیں۔ اور اول اپنے شریک کیلئے نصف تاوان کا ضامن ہوگا۔ کیونکہ اس نے مشترکہ باندی سے وطی کی ہے  
اور اس پر باندی کی نصف قیمت بھی واجب ہوگی۔ کیونکہ نصف کا استیلاؤ کے سبب سے وہ مالک بنا ہے اور استیلاؤ میں مالک بھی بنا  
جاتا ہے۔ اور اس صورت میں جو بچہ ہے وہ پہلے کا ہوگا۔ کیونکہ اس کا دعویٰ صحیح ہے۔ اس لئے بھی کہ دعویٰ کو درست قرار دینے والی چیز  
موجود ہے۔ لیکن سب فقہاء کا قول ہے اور اس کی دلیل وہی ہے جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔

## مکاتیب کی باہمی عدم کفالت و وارثت کا بیان

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا کہ جب غلام ایک ہی عقد میں مکتب کیے جائیں اور ان میں آپس میں ایسی قرابت نہ ہو جس کے سبب سے ایک دوسرے وارث نہ ہوں تو وہ سب ایک دوسرے کے کفیل ہوں گے کوئی ان میں سے بغیر دوسرے کے آزاد نہ ہو سکے گا۔ یہاں تک کہ بدل کتابت پورا پورا ادا کر دیں اگر ان میں سے کوئی مر جائے اور اس قدر مال چھوڑ گیا جو سب کے بدل کتابت سے زیادہ ہے تو اس مال میں سے بدل کتابت ادا کیا جائے گا اور جو کچھ بچ رہے گا موٹی لے لے گا اس کے ساتھیوں کو نہ ملے گا پھر ایک غلام کی آزادی میں جس قدر روپیہ اس مال میں صرف ہوا ہے اس کو موٹی ہر ایک غلام سے جمرالے گا۔ کیونکہ جو غلام مر گیا ہے وہ ان کا کفیل تھا جس قدر روپیہ اس کا ان کی آزادی میں اٹھا ان کو ادا کرنا پڑے گا۔ اگر اس مکاتب کا جو مر گیا کوئی آزاد لڑکا ہو جو حالت کتابت میں پیدا نہ ہوا ہو نہ عقد کتابت اس پر واقع ہوا ہو تو وہ اس کا وارث نہ ہوگا کیونکہ مکاتب مرتے وقت آزاد نہ تھا۔ (موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1172)

## دو مالکوں کا بانڈی کو مکاتبہ بنانے کا بیان

قَالَ (وَإِنْ كَانَا كَتَابَهَا ثُمَّ اغْتَفَاهَا أَحَدُهُمَا وَهُوَ مُوسِرٌ لَّمْ عَجَزَتْ يَضْمَنُ الْمُعْتَقُ لِشَرِيكِهِ نِصْفَ قِيمَتِهَا وَيَرْجِعُ بِذَلِكَ عَلَيْهَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ، وَقَالَا: لَا يَرْجِعُ عَلَيْهَا) لِأَنَّهَا لَمَّا عَجَزَتْ وَرَدَّتْ فِي الرَّقِّ تَصِيرُ كَأَنَّهَا لَمْ تَزَلْ قَنَةً، وَالْجَوَابُ فِيهِ عَلَى الْخِلَافِ فِي الرَّجُوعِ وَلِىِ الْخِيَارَاتِ وَغَيْرِهَا كَمَا هُوَ مَسْأَلَةٌ تَجَزُّؤِ الْإِغْتَاقِ وَقَدْ قَرَّرْنَاهُ فِي الْإِغْتَاقِ، فَأَمَّا قَبْلَ الْعَجْزِ لَيْسَ لَهُ أَنْ يَضْمَنَ الْمُعْتَقُ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ لِأَنَّ الْإِغْتَاقَ لَمَّا كَانَ يَتَجَزَّأُ عِنْدَهُ كَانَ أَثَرُهُ أَنْ يُجْعَلَ نَصِيبُ غَيْرِ الْمُعْتَقِ كَأَلْمُ كِتَابٍ فَلَا يَتَغَيَّرُ بِهِ نَصِيبُ صَاحِبِهِ لِأَنَّهَا مُكَاتَبَةٌ قَبْلَ ذَلِكَ وَعِنْدَهُمَا لَمَّا كَانَ لَا يَتَجَزَّأُ يَبْعَثُ الْكُلُّ فَلَهُ أَنْ يَضْمَنَهُ قِيَمَةً نَصِيبِهِ مُكَاتَبًا إِنْ كَانَ مُوسِرًا، وَيُسْتَسْعَى الْعَبْدُ إِنْ كَانَ مُعْسِرًا لِأَنَّهُ ضَمَانٌ إِغْتَاقٍ فَيَخْتَلِفُ بِالْإِسَارِ وَالْإِعْسَارِ.

ترجمہ

اور جب دو مالکوں نے اپنی بانڈی کو مکاتبہ کیا اور اس کے بعد ان میں سے ایک نے اس کو آزاد کر دیا ہے اس حالت میں کہ وہ مالدار ہے اس کے بعد مکاتبہ بدل کتابت کو ادا کرنے میں بے بس ہو گئی ہے تو معتن اپنے شریک کیلئے نصف قیمت کا ضامن ہوگا۔ حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک معتن کو اس مکاتبہ سے رقم واپس لینے کا حق ہوگا۔ جبکہ صاحبین نے کہا ہے کہ معتن

اس سے واپس نہیں لے سکتا ہے۔ کیونکہ وہ بے بس ہوئی ہے تو وہ غلامی میں لوٹادی گئی ہے اور وہ ایسے ہو جائے گی کہ ہمیشہ غلامی میں رہی ہو۔ اور اس میں رجوع کے بارے میں جو اختلاف ہے۔ وہی اختلاف خیارات میں بھی ہے۔ جس طرح آزادی کی تجویز میں اختلاف ہے۔ اور اس کو ہم اعتاق میں بیان کر چکے ہیں۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک مکاتبہ کے اظہار مجزے سے پہلے غیر معنی کو یہ حق حاصل نہ ہوگا کہ وہ معنی کو ضامن بنا دے۔ کیونکہ اس کے شریک کے حصے میں کوئی تبدیلی نہ ہوگی۔ اس لئے کہ اس سے پہلے بھی مکاتبہ بن چکی ہے۔

صاحبین کے نزدیک اعتاق میں تجزی نہیں ہے لہذا ایک کی آزادی کے سبب سے ساری باندی آزاد ہو جائے گی۔ اور غیر معنی کو یہ حق حاصل ہوگا کہ وہ معنی کو اپنے حصے کی مکاتبہ والی قیمت کا ضامن بنا دے۔ جب معنی خوشحال ہو یا اور اگر وہ تنگ دست ہو تو اس سے کمائی کرے۔ کیونکہ یہ ضمان اعتاق ہے پس معنی کے خوشحال ہونے یا تنگ دست ہونے کی صورت میں اس میں تبدیلی ہو گی۔

ام ولد ہونے کے دعویٰ شریک پر ایک دن کے توقف کا بیان

اور اگر ایک لوثی دو مالکوں کے درمیان مشترکہ تھی اور پھر ان میں سے کسی ایک نے دعویٰ کر دیا کہ وہ اس کے شریک کی ام ولد ہے جبکہ دوسرے نے اس کا انکار کر دیا تو امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک ایک دن توقف کیا جائے گا اور وہ ایک دن منکر شریک کی خدمت کرے۔

صاحبین کے نزدیک اگر منکر چاہے تو نصف قیمت میں باندی سے کمائی کرے تو پھر وہ باندی آزاد ہو جائے گی۔ اور اس پر کوئی حرج نہیں ہے۔ صاحبین کے دلیل یہ ہے کہ جب اقرار کرنے والے نے اس کے ساتھی سے تصدیق نہیں کی تو مقرر کا اقرار اسی پر لوٹ آئے گا۔ گویا باندی کو ام ولد بنانے والا ہی وہی ہے اور یہ اسی طرح ہو گیا جس طرح مشتری نے بائع پر اقرار کیا کہ بائع نے فروخت کرنے سے پہلے ہی بیع کو آزاد کر دیا ہے اور یہ اقرار اس طرح ہو جائے جس طرح مشتری نے خود آزاد کیا ہو۔ اور یہاں بھی اسی طرح حکم ہے۔ پس خدمت لینا ممنوع ہے اور منکر کا حصہ اس کی ملکیت میں ملکی طور پر باقی ہے۔ پس اعتاق کیسے سعا یہ کے سبب حرج کا جائے گی۔ جس طرح نصرانی کی ام ولد جب وہ مسلمان ہو جائے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ اگر اقرار کرنے والے کی تصدیق کی جاتی تو منکر کیلئے پوری قیمت ہوتی اور جب اس کو جھٹلایا گیا تو منکر کیلئے آدھی خدمت ہوگی۔ لہذا حکم اسی کا ثابت ہوگا جو یقین سے ثابت ہوگی۔ اور وہ نصف ہے اور موجودہ شریک کیلئے نہ خدمت کا حق ہے اور نہ ہی سعا یہ کا حق ہے کیونکہ یہ شریک استیلا اور ضمان کا دعویٰ کرتے ہوئے ان سب سے بری ہے اور ام ولد کا اقرار انہی اقرار کی طرح ثابت ہو جائے گا۔ اور حکم لازم ہے جو رد کرنے سے رو ہو جائے گا۔ پس اقرار کرنے والا مستوند کی طرح نہ ہوگا۔

مشترکہ ہانڈی سے ہمارے کی مخالفت میں مداح ارباب

اگر ہانڈی دو اماں کے درمیان مشترک ہے تو ان دونوں کا ہانڈی سے ہمارے کرنا اسی طرح حرام ہے جس طرح کسی شادی شدہ ہانڈی سے ہمارے حرام ہے اور اس پر اقلیہ دار ارباب کا اجماع ہے۔  
علامہ ابن قدامہ مقدسی رحمہ اللہ تعالیٰ اُلُفٰی میں پھر اس طرح رقمطراز ہیں۔ کہ اگر مالک اپنی لونڈی کی شادی کر دے تو اس کا اس کے ساتھ ہمارے کرنا حرام ہو گا۔ آ کے فرماتے ہیں۔

شادی شدہ لونڈی سے ہمارے کی تحریم میں کوئی شک و شبہ نہیں اور نہ ہی اس میں کوئی اختلاف ہے، وہ تو صرف خاندان کے لیے مباح ہے اور پھر یہ بھی ہے کہ ایک عورت دوسروں کے لیے حلال نہیں اگر مالک نے اس سے ہمارے کیا تو وہ گنہگار ہو گا اور اسے تعزیر کا سامنا کرنا پڑے گا۔

اور ایک جگہ پر ان کا قول ہے۔ امام احمد رحمہ اللہ تعالیٰ فرماتے ہیں کہ اسے کوڑے لگائے جائیں گے اور سنگسار نہیں کیا جائے گا، یعنی اسے کوڑوں کی صورت میں تعزیر لگائی جائے گی۔ (المغنی لابن قدامہ 497/9)

مشترکہ غلام کو مدبر یا آزاد کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا كَانَ الْعَبْدُ بَيْنَ رَجُلَيْنِ ذَبَرَهُ أَحَدُهُمَا ثُمَّ أَعْتَقَهُ الْآخَرُ وَهُوَ مُؤَيَّرٌ، فَإِنْ شَاءَ الْآخَرُ ذَبَرَهُ صَمَّنَ الْمُعْتَقُ نِصْفَ قِيَمَتِهِ مُدَبَّرًا، وَإِنْ شَاءَ اسْتَسْقَى الْعَبْدُ، وَإِنْ شَاءَ أَعْتَقَ، وَإِنْ أَعْتَقَهُ أَحَدُهُمَا ثُمَّ ذَبَرَهُ الْآخَرُ لَمْ يَكُنْ لَهُ أَنْ يُصَمِّنَ الْمُعْتَقُ وَيُسْتَسْقَى أَوْ يُعْتَقَ، وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ) وَوَجْهُهُ أَنَّ التَّذْيِيرَ يَنْجِزُ عِنْدَهُ قَدْ بَيَّرَ أَحَدُهُمَا يَفْتَصِرُ عَلَى نَصِيْبِهِ لَكِنْ يَفْسُدُ بِهِ نَصِيْبُ الْآخَرِ فَيُتْبَلُّ لَهُ خِيَرَةُ الْإِعْتَاقِ وَالنَّصْمِ وَالِاسْتِسْعَاءِ، وَإِذَا أَعْتَقَ لَمْ يَبْقَ لَهُ خِيَارُ التَّصْمِينِ وَالِاسْتِسْعَاءِ، وَإِعْتَاقُهُ يَفْتَصِرُ عَلَى نَصِيْبِهِ لِأَنَّهُ يَنْجِزُ عِنْدَهُ، وَلَكِنْ يَفْسُدُ بِهِ نَصِيْبُ شَرِيْكَهِ فَلَهُ أَنْ يُصَمِّنَ قِيَمَةَ نَصِيْبِهِ، وَلَهُ خِيَارُ الْعِتْقِ وَالِاسْتِسْعَاءِ أَيْضًا كَمَا هُوَ مَذْهُبُهُ وَيُصَمِّنُهُ قِيَمَةَ نَصِيْبِهِ مُدَبَّرًا لِأَنَّ الْإِعْتَاقَ صَادَفَ الْمَدَبَّرَ.

ثُمَّ قِيلَ: قِيَمَةُ الْمَدَبَّرِ تُعْرَفُ بِتَقْوِيمِ الْمُقَوِّمِينَ، وَقِيلَ يَجِبُ ثُلَاثُ قِيَمَتِهِ زَهْرٌ فَإِنَّ الْمَنَافِعَ أَرْبَاعٌ ثَلَاثَةٌ: التَّبْعُ وَأَشْبَاهُهُ، وَالِاسْتِخْدَامُ وَأَمْثَالُهُ، وَالْإِعْتَاقُ وَتَوَابِعُهُ، وَالْقَائِلُ التَّبْعُ فَيَسْقُطُ الثَّلَاثُ.

وَاِذَا صُنِّعَ لَا يَمْلِكُهُ بِالضَّمَانِ لِأَنَّهُ لَا يَقْبَلُ الْإِنْفِقَالَ مِنْ مِلْكٍ إِلَى مِلْكٍ . كَمَا إِذَا عَصَبُ مُذْتَرِّفًا بَقِيَ .

وَإِنْ أُعْتِقَ أَحَدُهُمَا أَوْ لَا كَانَ لِلْآخِرِ الْخِيَارَاتِ الْفَلَاحُ عِنْدَهُ ، فَإِذَا ذُبِرَ لَمْ يَبْقَ لَهُ خِيَارُ النَّصِيبِينَ وَبَقِيَ خِيَارُ الْإِعْتَاقِ وَالِاسْتِغْنَاءِ لِأَنَّ الْمُدْبِرَ يَعْتَقُ وَيُسْتَعْسَى ( وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ وَمُحَمَّدٌ : إِذَا ذُبِرَ أَحَدُهُمَا فَعِنَى الْآخِرُ بَاطِلٌ ) لِأَنَّهُ لَا يَجْزَأُ عِنْدَهُمَا فَيَمْلِكُ نَصِيبَ صَاحِبِهِ بِالتَّدْبِيرِ ( وَيَضْمَنُ نِصْفَ قِيَمَتِهِ مُوسِرًا كَانَ أَوْ مُعْسِرًا ( لِأَنَّهُ ضَمَانٌ تَمْلِكُ فَلَا يَخْتَلِفُ بِالْيَسَارِ وَالِإِعْسَارِ ، وَيَضْمَنُ نِصْفَ قِيَمَتِهِ قِنًا لِأَنَّهُ صَادَقَهُ التَّدْبِيرُ وَهُوَ قِنٌ ) وَإِنْ أُعْتِقَ أَحَدُهُمَا فَتَدْبِيرُ الْآخِرِ بَاطِلٌ ( لِأَنَّ الْإِعْتَاقَ لَا يَجْزَأُ فَعِنَى كُلَّهُ فَلَمْ يُصَادِفْ التَّدْبِيرُ الْمِلْكَ وَهُوَ يَعْتِمِدُهُ ( وَيَضْمَنُ نِصْفَ قِيَمَتِهِ إِنْ كَانَ مُوسِرًا ) وَيُسْعَى الْعَبْدُ لِمَا فِي ذَلِكَ إِنْ كَانَ مُعْسِرًا لِأَنَّ هَذَا ضَمَانُ الْإِعْتَاقِ فَيَخْتَلِفُ ذَلِكَ بِالْيَسَارِ وَالِإِعْسَارِ عِنْدَهُمَا ، وَاللَّهُ أَعْلَمُ .

ترجمہ

اور جب غلام دو بندوں کے درمیان مشترک ہے۔ اور ان میں سے ایک نے اس کو مدبر بنادیا ہے جبکہ دوسرے نے اس کو آزاد کر دیا ہے اور وہ آزاد کرنے والا مالدار ہے تو اب اگر مدبر چاہے تو وہ محقق سے نصف قیمت کا ضمان ہے اور اگر وہ چاہے تو اس غلام سے کمائی کرائے۔ اور اگر وہ چاہے تو خود بھی اس کو آزاد کر دے۔

اور جب دونوں شرکا میں سے پہلے نے اپنے حصہ سے آزاد کر دیا ہے اور اس کے بعد دوسرے نے مدبر کیا ہے تو اب اس کیلئے محقق سے ضمان لینے کا حق کاٹ ہوگا۔ بلکہ یا وہ غلام سے کمائی کرائے یا وہ اس کو آزاد کرائے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک یہی حکم ہے۔ اس کی دلیل وہی ہے کہ امام صاحب کے نزدیک تدبیر میں اجزاء ہوتے ہیں۔ پس ایک شریک کا حصہ اس کے حصے تک رہے گا۔ مگر اس تدبیر کے سبب سے دوسرے کا حصہ سد ہو جائے گا۔ پس اس سے آزادی، ضمان اور سہمی میں سے کسی ایک میں اختیار دیا جائے گا۔ جس طرح امام اعظم رضی اللہ عنہ کا مذہب ہے۔

اور جب دوسرے شریک نے اپنا حصہ آزاد کر دیا ہے تو اس سے ضمان اور سہمی کا اختیار بھی ساقط ہو جائے گا۔ اور اس کی آزادی نہ ہوگی۔ کیونکہ امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک آزادی میں اجزاء ہوتے ہیں۔ پس اسی اعتراق کے سبب سے اس شخص کا حصہ ساقط ہو جائے گا۔ پس اس مدبر کو محقق سے آزادی، ضمان اور سہمی کا کوئی حق نہ ہوگا جس طرح امام اعظم رضی اللہ عنہ کا مذہب ہے۔





قرض دار نہ ہو تو ٹکٹ مال میں کل مدد برآ زاد ہو جائے گا کیونکہ اگر کل مال میں سے آزاد ہو تو سراسر مولیٰ کا فائدہ ہے کہ زندگی بھر اس سے خدمت لی پھر مرتے وقت آزادی کو بھی ثواب کمال لیا اور وراثہ کا بالکل نقصان ہے اگر سوا اس مدیر کے مولیٰ کا کچھ مال نہ ہو تو ٹکٹ مدد برآ زاد ہو جائے گا اور دو ٹکٹ وارثوں کا حق ہو گا اگر مدد برکا مولیٰ مر جائے اور اس قدر مقروض ہو کہ مدد برنی کل قیمت کے برابر یا اس سے زیادہ تو مدد بر کو بیچیں گے کیونکہ مدد بر جب آزاد ہوتا ہے کہ ٹکٹ مال میں مجبائش ہوا اگر قرضہ غلام کے نصف قیمت کے برابر ہو تو نصف مدد بر کو قرضہ ادا کرنے کے لیے بیچیں گے اور نصف جو باقی ہے اس کا ایک ٹکٹ آزاد ہو جائے گا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ مدد بر کا بیچنا درست نہیں اور نہ کسی کو اس کا خریدنا درست ہے مگر مدد بر اپنا آپ مولیٰ سے خرید سکتا ہے یہ جائز ہے اور یہ بھی جائز کہ کوئی شخص مدد بر کے مولیٰ کو کچھ مالک دے تاکہ وہ اپنے مدد بر کو آزاد کر دے مگر دلاہ اس کے مولیٰ کو ملے گی جس نے اس کو مدد بر کیا تھا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جو غلام دو آدمیوں میں مشترک ہو اور یہ شخص ان میں سے اپنے حصے کو مدد بر کر دے تو اس کی قیمت لگا دیں گے اگر جس شخص نے مدد بر کیا ہے اس نے دوسرے شریک کا بھی حصہ خرید لیا تو کل غلام مدد بر ہو جائے گا اگر نہ خرید تو اس کی مدد بر باطل ہو جائے گی مگر جس صورت میں جس نے مدد بر نہیں کیا وہ اپنے شریک سے قیمت لینے پر راضی ہو جائے اور قیمت لے لے تو غلام مدد بر ہو جائے گا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر نصرانی اپنے نصرانی غلام کو مدد بر کرے بعد اس کے غلام مسلمان ہو جائے تو اس کو مولیٰ سے الگ کر دیں گے۔ (موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1189)

## باب مروت المکاتیب (۱۱) مروت

﴿یہ باب موت مکاتب و آقا کے بیان میں ہے﴾

باب موت مکاتب و مولیٰ کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود باہری حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مصنف علیہ الرحمہ عقد کتابت کے وہ مسائل جو کسی سبب یا عذر کی وجہ سے مع کتابت کی علت بنتے ہیں۔ ان کو بیان کرنے کے ساتھ بعض منفرد مسائل جن علت اگرچہ وہی ہے یعنی وہ بھی نوع عقد کا سبب بنتے ہیں یا نہیں بنتے مگر ان کی نوعیت جدا ہونے کے سبب سے مصنف علیہ الرحمہ نے ان کو سابقہ مسائل سے مؤخر ذکر کیا ہے۔ تاکہ ان کے درمیان امتیاز قائم رہے۔ (عنایہ شرح الہدایہ، تعرف، ج ۱۳، ص ۹۱، بیروت)

مکاتب کا قسط ادا کرنے سے عاجز ہو جانے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا عَجَزَ الْمُكَاتِبُ عَنْ نَجْمِ نَظَرِ الْحَاكِمِ فِي حَالِهِ، فَإِنْ كَانَ لَهُ ذَنْبٌ يَقْبِضُهُ أَوْ مَالٌ يَفْقَدُهُ عَلَيْهِ لَمْ يَعْجَلْ بِتَعْجِيزِهِ وَانْتَظَرَ عَلَيْهِ الْيَوْمَيْنِ أَوْ الثَّلَاثَةَ) نَظَرًا لِلْجَارِبَيْنِ، وَالثَّلَاثُ هِيَ الْمُسْتَعْتَبَةُ الَّتِي ضَرَبَتْ لِإِبْلَاءِ الْأَعْدَاءِ كِبَاهِمَالِ الْخَصْمِ لِلدَّفْعِ وَالْمَذْيُونِ لِلْقَضَاءِ فَلَا يُزَادُ عَلَيْهِ (فَإِنْ لَمْ يَكُنْ لَهُ وَجْهٌ وَطَلَبَ الْمَوْلَى تَعْجِيزَهُ عَجْزَهُ وَفَسَخَ الْكِتَابَةَ، وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَمُحَمَّدٍ).

وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ: لَا يُعْجِزُهُ حَتَّى يَتَوَالَى عَلَيْهِ نَحْمَانِ (لِقَوْلِ عَلِيِّ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ: إِذَا تَوَالَى عَلَى الْمُكَاتِبِ نَحْمَانِ رَدَّ فِي الرِّقِّ عَقْلُهُ بِهَذَا الشَّرْطِ، وَلَئِنَّهُ عَقْدٌ إِرْقَاقِي حَتَّى كَانَ أَحْسَنَهُ مُوَجَّلَةً وَحَالَةً الْوُجُوبِ بَعْدَ حُلُولِ نَجْمِ فَلَا بَدَّ مِنْ إِمْهَالٍ مُدَّةً أَسْبِيحًا، وَأَوَّلَى الْمُدَّةِ مَا تَوَافَقَ عَلَيْهِ الْعَاقِدَانِ).

وَلَهُمَا أَنْ سَبَبَ الْفَسْخِ قَدْ تَحَقَّقَ وَهُوَ الْعَجْزُ، لِأَنَّ مَنْ عَجَزَ عَنْ أَدَاءِ نَجْمٍ وَاحِدٍ يَكُونُ أَتَعَجَزَ عَنْ أَدَاءِ نَجْمَيْنِ. وَهَذَا لِأَنَّ مَقْصُودَ الْمَوْلَى الْوُصُولَ إِلَى الْمَالِ عِنْدَ حُلُولِ نَجْمٍ وَقَدْ فَاتَ فَيَفْسَخُ إِذَا لَمْ يَكُنْ رَاضِيًا بِدَوْرِهِ، بِخِلَافِ الْيَوْمَيْنِ وَالثَّلَاثَةِ لِأَنَّهُ

لَا بُدَّ مِنْهَا لِإِمَّاكَانِ الْأَذَاكَ فَلَمْ يَكُنْ تَأْخِيرًا، وَالْأَثَرُ مُتَعَارِضَةً، فَإِنَّ الْمُرُوئِيَّ عَنْ ابْنِ  
عُمَرَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُمَا أَنَّ مُكَاتَبَةَ لَهُ عَجَزَتْ عَنْ أَذَاءِ نَجْمٍ وَاحِدٍ فَرَدَّهَا فَسَقَطَ  
الِاخْتِجَاجُ بِهَا.

ترجمہ

اور جب مکاتب ایک قسط ادا کرنے سے عاجز آ گیا ہے تو حاکم اس کی حالت کو دیکھے گا۔ لہذا جب کوئی قرض منے والا یہ اس  
کیسے کوئی مال آنے والا ہے تو اس کی عاجزی کا فیصلہ کرنے میں حاکم جلدی نہ کرے اور وہ دو یا تین دن تک انتظار کرے۔ تاکہ آقا  
اور غلام دونوں کے حق میں مہربانی ثابت ہو جائے۔ اور تین دن کی مدت ایسی مدت ہے جو غلاموں کے انہماک کیسے معین ہوئی ہے۔  
جس طرح مدعی علیہ کو مدعی کے دعویٰ کو دفاع کرنے اور مقروض کو قرض ادا کرنے کیلئے تین دن کی مہلت دی جاتی ہے پس اس پر  
اضافہ نہ کیا جائے گا۔ اور جب تین دن کے بعد بھی مکاتب کے پاس مال آنے کوئی توقع نہ ہو جبکہ آقا کی غمخوار طالب ہو قاضی اس کو  
جز قرار دے گا۔ اور عقد کتابت کا ختم کر دے گا۔ اور یہ حکم طرفین کے نزدیک ہے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جب وہ مسلسل دو اقساط ادا نہ کرے۔ اس وقت تک قاضی اس کو عاجز قرار نہ  
دے گا۔ اس کی دلیل یہ ہے۔

حضرت علی المرتضیٰ رضی اللہ عنہ نے ارشاد فرمایا ہے کہ جب مکاتب مسلسل دو اقساط ادا نہ کرے تو وہ غلامی کی جانب لوٹا دیا  
جائے یعنی آپ نے اس کے رد کو اس شرط کے ساتھ مطلق کر دیا ہے اور اس لئے بھی کہ عقد کتابت ایسا عقد ہے جو درگزر اور مہربانی پر  
ہونے والا ہے۔ یہاں تک کہ مغل اور مؤخر عقد کتابت اچھا ہوتا ہے جبکہ واجب کی ادائیگی کی حالت یہ قسط ادا ہونے کے بعد کی ہے  
پس یک مدت تک اس کو مہلت دینا ضروری ہے۔ تاکہ مکاتب آسانی سے بدل کی قسط ادا کر سکے اور سب سے بہترین مدت وہ ہے  
جس پر عقد کرنے والوں نے اتفاق کیا ہے۔

طرفین کی دلیل یہ ہے کہ ختم کرنے کا سبب ثابت ہو چکا ہے اور وہ عجز ہے کیونکہ جب وہ ایک قسط ادا نہیں کر سکا ہے تو وہ دو  
قسطوں کی طرح ادا کرے گا۔ اور یہ حکم اس دلیل کے سبب سے ہے کہ قسط کی ادائیگی کے مکمل ہونے پر آقا کا مقصد یہ تھا کہ اس کو مال  
میں جائے جبکہ عدم ادائیگی کے سبب سے وہ مقصد ختم ہو کر رہ گیا ہے۔ پس جب آقا قسط لیے بغیر عقد کو باقی رکھنے پر رضا مند نہ ہو تو  
مستحق ختم کر دیا جائے گا۔ یہ خلاف دو یا تین دن تک مہلت دینے کے کیونکہ اتنی مدت تک مہلت دینا ناگزیر ہے۔ اس سے اس مدت  
میں اگر ناممکن ہے۔ پس اتنی مدت کے بعد کوئی تاخیر نہ کی جائے گی۔ اور اس میں آثار میں تعارض ہے۔

حضرت عبداللہ بن عمر رضی اللہ عنہما سے روایت ہے کہ ایک مکاتب بائدی ایک قسط کثرت ادا کرنے سے عاجز ہوئی تو آپ نے  
اس کی غلامی کو واپس واپس دیا تھا۔ پس حضرت علی المرتضیٰ رضی اللہ عنہ کے اثر سے امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کا استدلال ساقط ہو

جائے گا۔

اعتاق کا ملکیت کو زائل کرنے کا بیان

۱۔ صاحب کی یہ دلیل ہے کہ ملک کو زائل کر کے حق ثابت کرنے کا نام اعتاق ہے یا خود اعتاق ہی ملک زائل کرنے کا نام ہے کیونکہ ملک معق کا حق ہے یا عوام کا حق ہے اور تصرف کا حکم اسی قدر ہوتا ہے جتنا کہ تصرف کی دایت کے تحت داخل ہوتا ہے اور یہ اپنے حق کو ختم کرتا ہے تاکہ دوسروں کے حق کو۔ اور ضابطہ یہ ہے کہ تصرف موضع اضافت تک محدود رہتا ہے۔

اور اس کے علاوہ کی طرف متعدی ہونا تجوی کے نہ پائے جانے کی ضرورت کے تحت ہوتا ہے اور ملک تجوی ہے جسے کو بیع اور ہبہ میں ہے اسی وجہ سے تصرف اعتاق اپنی اصل پر باقی رہے گا اور غلام پر سعی کرنا واجب ہو گا اس لئے کہ اس کے پاس کچھ مالیت محبوس ہے اور حضرت امام اعظم علیہ الرحمہ فرماتے ہیں کہ مستحق مکاتب کے درجے میں ہے۔ اس لئے کہ بعض غلام کی طرف اعتاق کو منسوب کرنا پورے غلام میں ثبوت ملکیت کے موجب ہے لیکن بعض غلام میں ملکیت کی بقاء اس کے لئے مانع ہے لہذا ہم نے دونوں دلیلوں پر عمل کر کے اس کو مکاتب قرار دے دیا اس لئے کہ وہ تصرف کا مالک ہے نہ کہ رقبہ کا اور کمالی کرنا بدل کتابت کی طرح ہے۔ اس لئے آقا کو یہ بھی اختیار ہے کہ وہ غلام سے کمالی کر دے اور یہ بھی اختیار ہے کہ اس کو آزاد کر دے اس لئے کہ مکاتب اعتاق کے لائق رہتا ہے لیکن اگر وہ کمالی کرنے سے عاجز ہو جائے تو اسے ریت کی طرف نہیں لوٹا جائے گا۔ اس لئے کہ یہ اسقاط لائی اعد ہے اس لئے جمع کو قبول نہیں کرے گا کتابت تصودہ کے خلاف اس لئے کہ وہ ایسا عقد ہے جس کا اقامہ بھی ہو سکتا ہے اور جو جمع بھی ہو سکتا ہے۔

مکاتبت میں فتح کے جواز کا ایک فقہی بیان

قَالَ (فَبِإِنْ أَخْلَى بِنَجْمٍ عِنْدَ غَيْرِ السُّلْطَانِ فَعَجَزَ قَرْدَةُ مَوْلَاهُ بِرَضَاهُ فَهُوَ جَائِزٌ) لِأَنَّ الْكِتَابَةَ تَنْفَسَخُ بِالْتِرَاضِ مِنْ غَيْرِ عَذْرِ قِيَالْعَذْرِ أَوَّلَى (وَلَوْ لَمْ يَرْضَ بِهِ الْعَبْدُ لَا بُدَّ مِنْ الْقَضَاءِ بِالنَّفْسِ) لِأَنَّهُ عَقْدٌ لَا زِمَ تَامَ فَلَا بُدَّ مِنَ الْقَضَاءِ أَوْ الرِّضَا كَالرَّذِّ بِالْعَيْبِ بَعْدَ الْقَبْضِ.

قَالَ (وَإِذَا عَجَزَ الْمُكَاتَّبُ عَادَ إِلَى أَحْكَامِ الرُّقِّ) لِأَنَّهُ تَنْفَسَخَ الْكِتَابَةُ (وَمَا كَانَ فِي يَدِهِ مِنَ الْأَكْسَابِ فَهُوَ لِمَوْلَاهُ) لِأَنَّهُ ظَهَرَ أَنَّهُ كَسَبَ عَبْدَهُ، وَهَذَا لِأَنَّهُ كَانَ مُوقُوفًا عَلَيْهِ أَوْ عَلَى مَوْلَاهُ وَقَدْ زَالَ التَّوَقُّفُ.

ترجمہ

جب مکاتب نے قاضی کے سوا کسی دوسرے مقام پر قسط ادا کرنے میں کوتاہی کر ڈالی اور وہ عاجز ہو گیا ہے تو اس کے آقا نے اس مکاتب کی رضامندی کے ساتھ اس کو دوبارہ غلام بنالیا ہے تو یہ رد اور فتح جائز ہو جائے گا۔ کیونکہ کتابت ایک دوسرے کی رضا مندی کے سوا محض عذر سے بھی ختم ہو جاتی ہے۔ اور جب غلام اس پر رضامند نہ ہو تو قاضی کی قضاء کی ضرورت ہوگی۔ کیونکہ یہ عقد لازم بھی ہے اور مکمل بھی ہے پس اس کو ختم کرنے کیلئے قضاء یا رضامندی لازم ہے جس طرح قبضہ کے بعد عیب ہونے کی صورت میں بیع میں قضاء یا رضامندی لازم ہوتی ہے۔

اور جب مکاتب بدل کتابت کی ادائیگی سے عاجز آ گیا ہے تو وہ غلامی کے احکام میں واپس چلا جائے گا کیونکہ عقد کتابت ختم ہو چکا ہے۔ اور اس کے پاس جو کمائی ہے وہ اس کے ہاتھ کیلئے ہوگی۔ اس لئے کہ جب یہ واضح ہو چکا ہے کہ وہ اس کے آقا کی کمائی ہے اور یہ حکم بھی اسی دلیل کے سبب سے ہے کہ اس کی کمائی اس غلام پر یا اس کے آقا پر کسی پس مجز کے سبب اس کا موقوف ہونا ختم ہو چکا ہے۔

شرح

حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ تعالیٰ عنہ سے روایت کرتے ہیں نبی صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا جس نے اپنا حصہ کسی غلام میں آزاد کر دیا تو اس پر اس کا آزاد کرانا اپنے مال سے واجب ہے اگر اس کے پاس مال ہو اور نہ اس کی قیمت لگائی جائے گی اور اس غلام سے محنت کرائی جائے گی لیکن اس کو مشقت میں نہ ڈالا جائے حجاج بن جحان ابان اور موسیٰ بن خلف نے قیادہ سے روایت کی ہے اور اس کو شعبہ نے مختصر طور پر بیان کیا۔ (صحیح بخاری: جلد اول: حدیث نمبر 2379)

مال والے مکاتب کی موت کے سبب عقد کتابت فتح نہ ہوگا

قَالَ (فَإِنْ مَاتَ الْمَكْتَابُ وَلَهُ مَالٌ لَمْ تَنْفِخِ الْكِتَابَةَ وَقَضَى مَا عَلَيْهِ مِنْ مَالِهِ وَحَكَمَ بِعَقِبِهِ فِي آخِرِ جُزْءٍ مِنْ أَجْزَاءِ حَيَاتِهِ وَمَا بَقِيَ فَهُوَ مِيرَاثٌ لِرُؤَسَائِهِ وَيُعْطَى أَوْلَادُهُ) وَهَذَا قَوْلُ عَلِيٍّ وَابْنِ مَسْعُودٍ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُمَا، وَبِهِ أَخَذَ عَلَمَاءُنَا رَحِمَهُمُ اللَّهُ. وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ اللَّهُ: يَبْطُلُ الْكِتَابَةُ وَيَمُوتُ عَبْدًا وَمَا تَرَكَهُ لِمَوْلَاهُ، وَإِمَامُهُ فِي ذَلِكَ زَيْدُ بْنُ ثَابِتٍ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ وَلَآنَ الْمَقْصُودُ مِنَ الْكِتَابَةِ عَقْدُهُ وَقَدْ تَعَدَّى إِثْبَاتُهُ فَيَبْطُلُ، وَهَذَا لِأَنَّهُ لَا يَخْلُو إِمَّا أَنْ يَبْثُتَ بَعْدَ الْمَمَاتِ مَقْصُودًا أَوْ يَبْثُتَ قَبْلَهُ أَوْ بَعْدَهُ مُسْتَبَدًّا، لَا وَجْهَ إِلَى الْأَوَّلِ لِإِعْدَمِ الْمَحَلِّيَّةِ، وَلَا إِلَى الثَّانِي لِفَقْدِ الشَّرْطِ وَهُوَ الْأَدَاءُ، وَلَا إِلَى

الثَّالِثُ لِنَعْدُرِ الثُّبُوتَ فِي الْحَالِ وَالشَّيْءُ يُثْبِتُ ثُمَّ يَسْتَبْدِلُ .

وَلَسْنَا أَنَّهُ عَقْدٌ مُعَاوَضِيٌّ ، وَلَا يَبْطُلُ بِمَوْتِ أَحَدِ الْمُتَعَاذِلَيْنِ وَهُوَ الْمَوْلَى فَكَيْدًا يَمُوتُ  
الْآخَرُ ، وَالْجَمَاعُ بَيْنَهُمَا الْحَاجَةُ إِلَى إِبْقَاءِ الْعَقْدِ لِاحْتِيَاجِ الْحَقِّ ، بَلْ أَوْلَى لِأَنَّ حَقَّهُ  
أَكْثَرُ مِنْ حَقِّ الْمَوْلَى حَتَّى لَزِمَ الْعَقْدُ فِي جَانِبِهِ ، وَالْمَوْتُ أَنْفَى لِلْمَالِكِيَّةِ مِنْهُ  
لِلْمَمْلُوكِيَّةِ فَيَنْزِلُ حَيًّا تَقْلِيدِيًّا ، أَوْ تَسْتَبْدِلُ الْحُرِّيَّةُ بِاسْتِنَادِ سَبَبِ الْأَدَاءِ إِلَى مَا قَبْلَ  
الْمَوْتِ وَيَكُونُ أَدَاءٌ خَلْفَهُ كَمَا دَانِيهِ ، وَكُلُّ ذَلِكَ مُمَكِّنٌ عَلَى مَا عُرِفَ تَمَامُهُ فِي  
الْعِلَاقَاتِ .

ترجمہ

اور جب مکاتب فوت ہو جائے اور اس کے پاس مال بھی ہے تو کتابت کا عقد ختم نہ ہوگا۔ کیونکہ اس کے مال سے بدل کتابت کو ادا کیا جاسکتا ہے۔ لہذا اس زندگی کے آخری لمحات میں بھی اس کی آزادی کا فیصلہ کیا جائے گا۔ اور جو مال بچ جائے گا وہ اس کے وارثوں کیلئے میراث بن جائے گا۔ اور اس کی اولاد آزاد ہوگی۔ حضرت عبداللہ بن مسعود اور حضرت علی المرتضیٰ رضی اللہ عنہما کا فرمان بھی اسی طرح ہے۔ اور ہمارے فقہاء نے بھی اسی کو اپنایا ہے۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ کتابت باطل ہو جائے گی اور مکاتب حالت غلامی میں فوت ہونے والا ہوگا۔ اور اس کا چھوڑا ہوا مال اس کے آقا کیلئے ہوگا۔ ان کے امام اس موقف میں حضرت زید بن ثابت رضی اللہ عنہ ہیں۔ کیونکہ کتابت کا مقصد اس کی آزادی ہے جبکہ آزادی کو ثابت کرنا ممکن نہیں ہے۔ پس کتابت باطل ہو جائے گی اور یہ حکم اس دلیل کے سبب سے ہے کہ آزادی کئی احوال سے خالی نہ ہوگی۔ کہ وہ موت کے بعد یا موت سے پہلے یا اس کے بعد اس حیات کی جانب مضاف ہو کر ثابت ہوگی۔ پہلے کے ثبوت کی کوئی دلیل نہیں ہے کیونکہ کل کا اہم ہے اور دوسرا بھی ثابت نہ ہوگا۔ کیونکہ شرط یعنی ادائیگی نہیں پائی جارہی اور تیسری حالت میں ثبوت کی کوئی ضرورت ہی نہیں ہے۔ کیونکہ اس حالت میں آزادی کا ثبوت ناممکن ہے اور کوئی بھی شئی ہو وہ پہلے ثابت ہوتی ہے اس کے بعد منسوب ہوتی ہے۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ یہ معاوضے کا عقد ہے اور ایک عائد یعنی آقا کی موت سے باطل نہ ہوگا پس دوسرے کی موت کے سبب بھی باطل نہ ہوگا۔ ورنہ آقا کے درمیان جامع علت حق کو ترکہ کرنے کیلئے عقد کو باقی رکھنے کی ضرورت ہے بلکہ مکاتب کے حق میں مقدمہ کو باقی رکھنا تو زیادہ ضروری ہے کیونکہ مکاتب کا حق آقا کے حق سے زیادہ قوت والا ہے یہاں تک کہ اس کے حق میں عقد لازم ہونے والا ہے۔ ورموت ملکیت کے مقابلے میں مالک ہونے کو زیادہ ختم کرنے والی ہے پس اس کو بطور حکم زندہ سمجھا جائے گا۔ یہ پھر ادائیگی کے سبب کی جانب مضاف ہونے کی وجہ سے آزادی کو موت سے پہلے کی حالت کی جانب مضاف کیا جائے گا اور مکاتب

کے نائب کی ادائیگی اس کی ذاتی ادائیگی کی طرح ہوگی۔ اور ان میں سے ہر ایک چیز ممکن بھی ہے جس طرح غلافیات میں اس مسئلہ کو بیان کر دیا گیا ہے۔

### اہل شرف کیلئے صدقات کے عدم جواز کا بیان

حضرت بردۃ بن الحنصیب رضی اللہ تعالیٰ عنہ فرماتے ہیں کہ حضور صلی اللہ علیہ وسلم جب مدینہ منورہ تشریف لائے تو حضرت سلمان فارسی رضی اللہ عنہ ایک خزانے لے کر آئے جس میں تازہ کھجوریں تھیں اور حضور اکرم صلی اللہ علیہ وسلم کی خدمت میں پیش کیا۔ حضور صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے دریافت فرمایا کہ سلمان یہ کیسی کھجوریں ہیں۔ انہوں نے عرض کیا کہ آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم پر اور آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کے ساتھیوں پر صدقہ ہیں۔ حضور صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا کہ ہم لوگ صدقہ نہیں کھاتے اس لئے میرے پاس سے اٹھا لو (اس میں علماء کا اختلاف ہے کہ ہم لوگ سے کیا مراد ہے۔

بعض کے نزدیک حضور اقدس صلی اللہ علیہ وسلم کی ذات ہے جسے جمع کے لفظ سے تشریفاً تعبیر فرمایا اور بعض کے نزدیک جماعت انبیاء و مراد ہیں اور بعض کے نزدیک حضور صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم اور حضور صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کے وہ اقارب جن کو زکوٰۃ کا مال دینا جو نہیں مراد ہیں۔ بندہ ناچیز کے نزدیک یہ تفسیر احتمال رائج ہے اور علامہ منادی کے اعتراضات جو اس تفسیر کی صورت میں ہیں زیادہ قبیح نہیں) دوسرے دن پھر ایسا ہی واقعہ پیش آیا کہ سلمان کھجوروں کا طباق لائے اور حضور اقدس صلی اللہ علیہ وسلم کے ارشاد پر سلمان نے عرض کیا کہ یا رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم یہ آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کے لئے ہے۔ حضور صلی اللہ علیہ وسلم نے خود ہی نوش فرمایا۔ (چنانچہ کھجوریں نے اسکی تفریح کی ہے۔ حضرت سلمان رضی اللہ عنہ کا اس طرح پر دونوں دن لانا حقیقت میں حضور اقدس صلی اللہ علیہ وسلم کو آقا بنانے کا امتحان تھا اس لئے کہ سلمان رضی اللہ تعالیٰ عنہ پرانے زمانے کے علماء میں سے تھے اڑھائی سو برس اور بعض کے قول پر ساڑھے تین سو برس ان کی عمر ہوئی۔ انہوں نے حضور اقدس صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کی علامات میں جو پہلی کتب میں پڑھ رکھی تھیں یہ بھی دیکھا تھا کہ آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم صدقہ نوش نہیں فرماتے اور بدیہ قول فرماتے ہیں اور آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کے دونوں مؤذنوں کے درمیان مہربوت ہے، پہلی دونوں علامتیں دیکھنے کے بعد) پھر حضور اقدس صلی اللہ علیہ وسلم کی پشت مبارک پر مہربوت دیکھی تو مسلمان ہو گئے سلمان رضی اللہ تعالیٰ عنہ اس وقت یہودی قریش کے غلام بنے ہوئے تھے۔ حضور صلی اللہ علیہ وسلم نے اپنا کوخیرہ (عجاز آخریہ) کے لفظ سے تعبیر کر دیا اور نہ حقیقت میں انہوں نے حضرت سلمان رضی اللہ تعالیٰ عنہ کو مکاتب بنایا تھا۔ مکاتب بنانا اس کو کہتے ہیں کہ آقا غلام سے معاملہ کر لے کر اتنی مقدار جو آپس میں ملے جو جائے کما کرے دو، پھر تم آزاد ہو) اور بدل کتابت بہت سے درہم قرار پائے۔

اور نیز یہ کہ حضرت سلمان انکے لئے (تین سو) کھجور کے درخت لگائیں اور ان درختوں کے پھل مانے تک ان کی خبر گیری کریں۔ پس حضور صلی اللہ علیہ وسلم نے اپنے دست مبارک سے وہ درخت لگائے، حضور صلی اللہ علیہ وسلم کا معجزہ تھا کہ سب درخت ۵۰ سال پھل لے آئے مگر ایک درخت نہ پھلا۔ تحقیق سے معلوم ہوا کہ وہ درخت حضرت سلمان فارسی کے ہاتھ کا لگایا ہوا تھا۔ حضور



القدس صلی اللہ علیہ وسلم کے دست مبارک کا لمس۔

حضور صلی اللہ علیہ وسلم نے اس کو نکالا اور دوبارہ اپنے دست مبارک سے لگایا۔ حضور صلی اللہ علیہ وسلم کا دوسرا معجزہ یہ ہوا کہ بے موسم لگایا اور دشت بھی اسی سال پھل لے آیا۔ (شمال ترمذی: جلد اول: حدیث نمبر 20)

مکاتب کے بیٹے کا بدل کتابت کو ادا کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِنْ لَمْ يَتْرُكْ وَقَاءً وَتَرَكَ وَلَدًا مَوْلُودًا فِي الْكِتَابَةِ سَعَى فِي كِتَابَةِ أَبِيهِ عَلَى نُجُومِهِ فَإِذَا أَدَّى حَكْمَنَا بِعَنْ أَبِيهِ قَبْلَ مَوْتِهِ وَعِنِّي الْوَلَدُ) لِأَنَّ الْوَلَدَ دَاخِلٌ فِي كِتَابَتِهِ وَكَسْبُهُ كَكَسْبِهِ فَيُخْلَفُهُ فِي الْأَدَاءِ وَصَارَ كَمَا إِذَا تَرَكَ وَقَاءً

(وَإِنْ تَرَكَ وَلَدًا مُشْتَرَى فِي الْكِتَابَةِ قَبْلَ لَهُ إِمَّا أَنْ تُوَدَّى الْكِتَابَةُ خَالَةً أَوْ تَرَدَّ رَقِيقًا) وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ. وَأَمَّا عِنْدَهُمَا يُؤَدِّيهِ إِلَى أَجَلِهِ اغْتِيَابًا بِالْوَلَدِ الْمَوْلُودِ فِي الْكِتَابَةِ، وَالْجَمَاعُ أَنَّهُ يُكَاتِبُ عَلَيْهِ تَبَعًا لَهُ وَلِهَذَا يَمْلِكُ الْمَوْلَى اغْتِقَافَهُ بِخِلَافِ سَائِرِ أَكْسَابِهِ. وَلِأَبِي حَنِيفَةَ وَهُوَ الْفَرْقُ بَيْنَ الْفَضْلَيْنِ أَنَّ الْأَجَلَ يَنْبُتُ شَرْطًا فِي الْعَقْدِ فَيَنْبُتُ فِي حَقِّ مَنْ دَخَلَ تَحْتَ الْعَقْدِ وَالْمُشْتَرَى لَمْ يَدْخُلْ لِأَنَّهُ لَمْ يُصَفِّ إِلَيْهِ الْعَقْدُ وَلَا يَسْرِي حُكْمُهُ إِلَيْهِ لِانْفِصَالِهِ، بِخِلَافِ الْمَوْلُودِ فِي الْكِتَابَةِ لِأَنَّهُ مُتَّصِلٌ وَقَدْ الْكِتَابَةُ فَيَسْرِي الْحُكْمُ إِلَيْهِ وَحَيْثُ دَخَلَ فِي حُكْمِهِ سَعَى فِي نُجُومِهِ

(فَإِنْ اشْتَرَى ابْنُهُ ثُمَّ مَاتَ وَتَرَكَ وَقَاءً وَرَفَقَهُ ابْنُهُ) لِأَنَّهُ لَمَّا حَكَمَ بِمُحَرَّتِّهِ فِي آخِرِ جُزْءٍ مِنْ أَجْزَاءِ حَيَاتِهِ يَحْكُمُ بِمُحَرَّتِّهِ ابْنِهِ فِي ذَلِكَ الْوَقْتِ لِأَنَّهُ تَبِعَ لِأَبِيهِ فِي الْكِتَابَةِ فَيَكُونُ هَذَا حُرًّا يَرِثُ عَنْ خُرٍّ (وَكَذَلِكَ إِنْ كَانَ هُوَ وَابْنُهُ مُكَاتِبَيْنِ كِتَابَةً وَاحِدَةً) لِأَنَّ الْوَلَدَ إِنْ كَانَ صَغِيرًا فَهُوَ تَبِعٌ لِأَبِيهِ، وَإِنْ كَانَ كَبِيرًا جُعِلَا كَشَخْصٍ وَاحِدٍ، فَإِذَا حَكَمَ بِمُحَرَّتِّهِ الْأَبِ يَحْكُمُ بِمُحَرَّتِّهِ فِي تِلْكَ الْحَالَةِ عَلَى مَا مَرَّ.

ترجمہ

اور جب مکاتب نے کتابت کی ادائیگی کی مقدار کے برابر مال نہیں چھوڑا مگر کتابت کی حالت میں اس کا ایک بیٹا پیدا ہوا ہے تو یہ لڑکا بقیہ باپ کی کتابت کی اقسام کو محنت کر کے ادا کرے گا۔ اور جب وہ ادا کر دے گا تو اس کے باپ کی موت سے پہلے اس کی

آزادی کا فیصلہ کیا جائے گا اور اس لڑکے کی آزادی کا حکم بھی دیا جائے گا۔ کیونکہ یہ لڑکا اپنے باپ کی کتابت میں شامل ہے اور اس کی کتابت باپ کی کتابت کے حکم میں ہے۔ پس بدل کتابت کی ادائیگی میں بیٹا اپنے باپ کا خلیفہ بن جائے گا، اور یہ اسی طرح ہو جائے گا جس طرح مکاتب نے بدل کتابت کی مقدار کے برابر مال چھوڑا ہے۔

اور جب مکاتب نے کتابت کی حالت میں کسی بچے کو خرید لیا اور اس کے بعد وہ فوت ہو گیا ہے تو حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک اس بچے سے کہا جائے گا کہ تم فوری طور پر بدل کتابت کو ادا کر دیا پھر غلام بن جاؤ۔

معاہدین کے نزدیک یہ لڑکا بدل کتابت کو ادا کرنے کے وقت پر ہی ادا کرے گا۔ انہوں نے اس مسئلہ کو کتابت پر پیدا ہونے والے بچے پر قیاس کیا ہے۔ اور ان میں جامع علت یہ ہے کہ وہ لڑکا مکاتب پر مکاتب ہے اور وہ اس کے تابع ہے کیونکہ مکاتب کا آقا اس کی آزادی کا مالک ہے۔ بخلاف اس کے کہ جب مکاتب کی کوئی دوسری کتابت بھی ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ مدت عقد میں بطور شرط ثابت ہو چکی ہے پس وہ اسی مدت کے حق میں ثابت ہوگی، جو عقد کے تحت داخل ہوگا۔ جبکہ خرید گیا بچہ عقد میں شامل ہی نہیں ہے، کیونکہ اس کی جانب عقد کو مضاف نہیں کیا جائے گا۔ لہذا اس کی جانب عقد کا حکم بھی منسوب نہ ہوگا۔ کیونکہ عقد کے وقت وہ مکاتب سے الگ ہے۔ بخلاف حالت کتابت میں پیدا ہونے والے بچے کے کیونکہ وہ مکاتب کے ساتھ کتابت کے وقت ملا ہوا ہے۔ پس حکم اس کی جانب اثر انداز ہوگا۔ اور جب وہ حکم عقد میں داخل ہے تو مکاتب کا اس کی اقتضا کو ادا کرنے بھی ظاہر ہو چکا ہے۔

اور جب مکاتب نے اپنے بچے کو خرید لیا اور اس کے بعد بدل کتابت کی مقدار کے برابر اس نے مال چھوڑا اور وہ فوت گیا ہے تو اس کا وارث ہوگا۔ کیونکہ جب مکاتب کی آخری زندگی میں اس کی آزادی کا فیصلہ کیا گیا ہے تو اس کے بیٹے کی آزادی کا فیصلہ بھی اس وقت سے کر دیا گیا ہے۔ اس لئے کہ یہ لڑکا کتابت میں اپنے باپ کے تابع ہے۔ پس یہ بھی آزاد ہوگا۔ اور آزاد باپ کا وارث ہوگا۔ اور یہ حکم اس صورت میں بھی ہوگا۔ اور جب مکاتب اور اس کا بیٹا ایک ہی عقد میں مکاتب بنائے گئے ہیں۔ اس لئے کہ لڑکا چھوٹا ہے اور وہ اپنے باپ کے تابع ہوگا۔ اور جب وہ لڑکا بڑا ہے تو باپ اور بیٹا دونوں ایک ہی بندے کے حکم میں ہوں گے۔ پس جب باپ کی زندگی کے آخری لمحات میں اس کی آزادی کا فیصلہ کیا جائے گا تو اس کیفیت میں بیٹے کی آزادی کا فیصلہ بھی کر دیا جائے گا جس طرح اس کا بیان پہلے کر رہا ہے۔

شرح

حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ تعالیٰ عنہ سے روایت کرتے ہیں نبی صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا جس نے اپنا حصہ کسی غلام میں آزاد کر دیا تو اس پر اس کا آزاد کرانا اپنے مال سے واجب ہے اگر اس کے پاس مال ہو ورنہ اس کی قیمت لگائی جائے گی اور اس غلام سے محنت کرائی جائے گی لیکن اس کو مشقت میں نہ ڈالا جائے حجاج بن حجاج ابان اور موسیٰ بن خلف نے قندہ سے روایت کی ہے اور اس کو شبہ نے مختصر طور پر بیان کیا۔ (صحیح بخاری: جلد اول: حدیث نمبر 2379)

فوت ہونے والے مکاتب کا آزاد عورت سے بیٹا ہونے کا بیان

قَالَ (وَإِنْ مَاتَ الْمُكَاتَبُ وَلَهُ وَلَدٌ مِنْ حُرٍّ وَكَرَكَ ذَيْنًا وَقَاءَ بِمُكَاتَبَتِهِ فَجَنَى الْوَلَدُ فَقَضَى بِهِ عَلَى عَاقِلَةِ الْأُمِّ لَمْ يَكُنْ ذَلِكَ قَضَاءً بِعَجْزِ الْمُكَاتَبِ) لِأَنَّ هَذَا الْقَضَاءُ يَقَرُّرُ حُكْمَ الْكِتَابَةِ، لِأَنَّ مِنْ قَضَائِهَا الْحَاقُّ الْوَلَدَ بِمَوَالِي الْأُمِّ وَإِجَابِ الْعَقْلِ عَلَيْهِمْ، لَكِنْ عَلَى وَجْهِ تَحْتِمَلٍ أَنْ يَعْتَقَ فَيَنْجَرَ الْوَلَاءُ إِلَى مَوَالِي الْأَبِ، وَالْقَضَاءُ بِمَا يَقَرُّرُ حُكْمَهُ لَا يَكُونُ تَعَجِيزًا (وَإِنْ اخْتَصَمَ مَوَالِي الْأُمِّ وَمَوَالِي الْأَبِ فِي وَلَدِهِ فَقَضَى بِهِ لِمَوَالِي الْأُمِّ فَهُوَ قَضَاءٌ بِالْعَجْزِ) لِأَنَّ هَذَا اخْتِلَافٌ فِي الْوَلَاءِ مَقْصُودًا، وَذَلِكَ يَتَنَبَّئُ عَلَى بَقَاءِ الْكِتَابَةِ وَاتِّبَاقِهَا، فَإِنَّهَا إِذَا فُسِّحَتْ مَاتَ عَبْدًا وَاسْتَفْرَّ الْوَلَاءُ عَلَى مَوَالِي الْأُمِّ، وَإِذَا بَقِيََتْ وَاتَّصَلَ بِهَا الْآدَاءُ مَاتَ حُرًّا وَانْتَقَلَ الْوَلَاءُ إِلَى مَوَالِي الْأَبِ، وَهَذَا فَصْلٌ مُجْتَهَدٌ فِيهِ فَيَنْفُذُ مَا يَلَاقِيهِ مِنَ الْقَضَاءِ فَلِهَذَا كَانَ تَعَجِيزًا.

ترجمہ

اور جب مکاتب فوت ہو گیا ہے اور اس کا ایک بیٹا آزاد عورت سے ہے اور مکاتب نے اتنا قرض ترکہ میں چھوڑا ہے جو اس کے بدل کتابت کیلئے کافی ہے اور اس کے بعد لڑکے نے جنایت کر ڈالی اور اس کی ماں کی عاقلہ پر ارش کا فیصلہ ہوا تو یہ فیصلہ مکاتب کے عجز کے سبب سے نہ ہوگا۔ اور ان پر دیت لازم کی جائے گی۔ مگر یہ اس سبب سے ہے کہ مکاتب میں آزاد ہونے کا احتمال بھی موجود ہے۔ اور مکاتب لڑکے کی دلاہ اس کے باپ کے موالی کی جانب جانے والی ہے۔ اور جس چیز مکاتب کا فیصلہ چننے ہوتا تھا اس فیصلہ میں کوئی عجز نہ ہوگا۔

اور جب لڑکے کی دلاہ کے بارے میں والدین میں اختلاف ہو جائے اور ماں کے موالی کے بارے میں فیصلہ کر دیا جائے تو یہ قضاء بہ عجز ہو جائے گی۔ کیونکہ یہ اختلاف بہ قصد دلاہ میں سے ہے اور دلاہ کے باقی رہنے کا دار و مدار کتابت کے باقی رہنے یا فسخ ہونے پر ہے۔ لہذا جب کتابت فسخ ہوگئی ہے تو وہ لڑکا غلام ہو کر فوت ہونے والا ہوگا۔ اور دلاہ اس کے موالی کیلئے باقی رہے گی اور جب کتابت باقی ہے تو اس کیلئے بدل کی ادائیگی ملے ہوئی ہے تو وہ لڑکا آزاد ہو کر فوت ہونے والا ہوگا اور دلاہ باپ کے موالی کی جانب منتقل ہو جائے گی۔ اور یہ ایک اختلافی مسئلہ ہے پس اس کے بارے میں جو بھی فیصلہ ہے وہ نافذ ہونے والا ہوگا پس یہ عجز دلاہی قضاء میں نہ سمجھا جائے گا۔

## ولد باندی کی دیت کا بیان

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ ربیعہ بن الیوید الرحمن کہتے تھے کہ غلام یا لونڈی کی قیمت جو پیٹ کے بچے کی دیت میں دی جائے پچاس دینار ہونے چاہئے یا چھ سو درہم اور عورت مسلمان آزادی کی دیت پانچ سو دینار میں یا چھ ہزار درہم۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ آزادی عورت کے پیٹ میں جو بچہ ہے اس کی دیت عورت کی دیت کا دسواں حصہ ہے اور وہ پچاس دینار ہے یا چھ سو درہم اور یہ دیت پیٹ کے بچے میں اس وقت لازم آتی ہے جب کہ وہ پیٹ سے نکل پڑے مرد ہو کر میں نے کسی کو اس میں اختلاف کرتے نہیں سنا اگر پیٹ سے زندہ نکل کر مر جائے تو پوری دیت لازم ہوگی۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جنین یعنی پیٹ کے بچے کی زندگی اس کے رونے سے معلوم ہوگی اگر رو کر مر جاوے تو پوری دیت لازم آئے گی اور لونڈی کے جنین میں اس لونڈی کی قیمت کا دسواں حصہ دینا ہوگا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر ایک عورت حاملہ نے کسی مرد یا عورت کو مار ڈالا تو اس سے قصاص نہ لیا جائے جب تک وضع حمل نہ ہوا اگر عورت حاملہ کو کسی نے مار ڈالا یا خطا ہو اس کے جنین کی دیت واجب نہ ہوگی بلکہ اگر عداوت رہے تو قاتل قتل کیا جائے گا اور اگر خطا مارا ہے تو قاتل کے عاقلہ پر عورت کی دیت واجب ہوگی۔ سوال ہوا مالک سے اگر کسی نے یہودیہ یا نصرانیہ کے جنین کو مار ڈالا تو جواب دیا کہ اس کی مال کی دیت کا دسواں حصہ دینا ہوگا۔

(موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1425)

## مکاتب کا آقا کو صدقہ زکوٰۃ کا مال دینے کا بیان

قَالَ (وَمَا أَذَى الْمُكَاتَبِ مِنَ الصَّدَقَاتِ إِلَى مَوْلَاهُ ثُمَّ عَجَزَ فَهُوَ طَيِّبٌ لِلْمَوْلَى لِيَسْتَدِلَّ الْمِلْكُ) فَإِنَّ الْعَبْدَ يَتَمَلَّكُهُ صَدَقَةٌ وَالْمَوْلَى عَوْضًا عَنِ الْعَقْبِ، وَإِلَيْهِ وَقَعَتِ الْإِشَارَةُ النَّبَوِيَّةُ فِي حَدِيثِ بَرِيرَةَ رَضِيَ اللَّهُ تَعَالَى عَنْهَا (هِيَ لَهَا صَدَقَةٌ وَلَنَا هَدِيَّةٌ) وَهَذَا بِخِلَافِ مَا إِذَا أَبَاحَ لِلْعَقْبِ وَالنَّهَاشِمِيِّ، لِأَنَّ الْمَبَاحَ لَهُ يَتَنَوَّلُهُ عَلَى مِلْكِ الْمَسِيحِ، وَنَظِيرُهُ الْمُشْتَرَى شِرَاءً قَاسِدًا إِذَا أَبَاحَ لِغَيْرِهِ لَا يَطِيبُ لَهُ وَلَوْ مَلَكَهُ يَطِيبُ، وَلَوْ عَجَزَ قَبْلَ الْأَدَاءِ إِلَى الْمَوْلَى فَكَذَلِكَ الْجَوَابُ، وَهَذَا عِنْدَ مُحَمَّدٍ ظَاهِرٌ لِأَنَّ بِالْعَجْزِ يَسْتَدِلُّ الْمِلْكُ عِنْدَهُ، وَكَذَا عِنْدَ أَبِي يُوسُفَ، وَإِنْ كَانَ بِالْعَجْزِ يَقَرَّرُ مِلْكُ الْمَوْلَى عِنْدَهُ لِأَنَّهُ لَا خُبْتُ فِي نَفْسِ الصَّدَقَةِ، وَإِنَّمَا الْخُبْتُ فِي فِعْلِ الْأَخِذِ لِكُزْبِهِ إِذْ لَا يَبْه. وَلَا يَجُوزُ ذَلِكَ لِلْعَقْبِ مِنْ غَيْرِ حَاجَةٍ وَلِلنَّهَاشِمِيِّ لِزِيَادَةِ حُرْمَتِهِ وَالْأَخْذُ لَهُ يُوجِذُ مِنْ

الْمَوْلَى فَصَارَ كَابِنِ السَّبِيلِ إِذَا وَصَلَ إِلَى وَطْنِهِ وَالْفَقِيرِ إِذَا اسْتَغْنَى وَقَدْ بَقِيَ فِي  
أَيْدِيهِمَا مَا أَخَذَا مِنَ الصَّدَقَةِ لِإِنَّهُ يَطِيبُ لَهُمَا ، وَعَلَى هَذَا إِذَا أُغْنِيَ الْمُكَاتِبُ وَاسْتَغْنَى  
يَطِيبُ لَهُ مَا بَقِيَ مِنَ الصَّدَقَةِ فِي يَدِهِ .

ترجمہ

اور جب مکاتب نے اپنے آقا کو صدقہ زکوٰۃ کا مال دیا ہے اور وہ مال اس کے آقا کیلئے اس غلام کے عاجز ہونے کے بعد بھی  
حلال ہوگا۔ اسلئے کہ ملکیت بدلنے والی ہے پس غلام اس کو صدقہ کی حالت میں لینے والا ہے اور آقا آزادی کا بدلہ سمجھ کر لینے والا ہے  
اور اسی تبدیلی ملکیت کے بارے میں حدیث بریرہ رضی اللہ عنہا میں اشارہ موجود ہے کہ وہ بریرہ رضی اللہ عنہا کیلئے صدقہ ہے اور  
ہمارے لئے ہدیہ ہے اور یہ اس صورت کے خلاف ہوگا کہ جب فقیر نے کسی غنی یا ہاشمی کیلئے مباح قرار دیا ہے۔ کیونکہ جس کیلئے مباح  
کیا ہے وہ اس اباحت والے کو ملکیت پر لینے والا ہوگا اور ملکیت اس طرح تبدیل نہ ہوگی کیونکہ یہ چیز ان کیلئے حلال نہیں ہے ہاں  
البتہ جب مشتری نے اس کو مالک بنا دیا ہے تو وہ مباح ہو جائے گی۔

اور جب مکاتب آقا کو وہ مال دینے سے پہلے ہی عاجز آ گیا ہے تب بھی حکم یہی ہے۔ اور یہ حکم امام محمد علیہ الرحمہ کے نزدیک  
بالکل ظاہر ہے کیونکہ ان کے نزدیک معجز کے سبب سے ملکیت میں تبدیلی آ جاتی ہے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کے نزدیک بھی اس کا یہی حکم ہے کیونکہ صدقہ لینا اپنے آپ کو عاجز کرنے والی بات ہے پس  
مالدار کیلئے بغیر کی ضرورت کے صدقہ لینا جائز نہ ہوگا اور ہاشمی کیلئے زیادہ عزت و احترام والا ہونے کے سبب سے صدقہ لینا جائز نہ  
ہوگا۔ کیونکہ آقا کی جانب سے لینا نہیں پایا جا رہا ہے۔ لہذا یہ اسی طرح ہو جائے گا جس کوئی مسافر جب اپنے وطن میں پہنچ جائے اور  
فقیر اس سے بے پرواہ ہو جائے اور وصول کردہ مال جو صدقہ کا ہے وہ بھی ان کے پاس موجود ہے وہ مال ان کیلئے حلال ہوگا اور  
مکاتب بھی اس حکم کے مطابق ہے کہ جب اس کو آزاد کر دیا گیا ہے اور وہ مالدار بن گیا ہے تو اب جو اس کے پاس صدقہ کا مال ہے  
وہ اس کیلئے حلال رہے گا۔

شرح

مصنف علیہ الرحمہ کے ذکر کردہ اس مسئلہ کی اصل حدیث بریرہ رضی اللہ عنہا ہے جس کو ہم آئندہ کتاب ولاء میں مکمل تفصیل  
کے ساتھ ذکر کریں گے۔

حضرت نافع کہتے ہیں کہ سیدنا ابن عمر رضی اللہ عنہما کہا کرتے تھے، "غلام کو اس کی اجازت تو نہیں ہے کہ وہ اپنے مالک کے مال  
میں سے اس کی اجازت کے بغیر کسی کو کوئی چیز دے یا مالک کا غلام آزاد کرے یا اس میں سے صدقہ کرے۔ لیکن اسے دستور کے  
مطابق اپنے اور اپنے بیوی بچوں کے لئے خوراک اور کپڑا لینے کا حق حاصل ہے۔"

غلاموں کے ان حقوق کا تقدس اس درجہ کا تھا کہ سیدنا عمر رضی اللہ عنہ نے یہ حقوق فراہم نہ کرنے والے مالک پر غلام کے جرم کی سزا نافذ کی۔

وَحَدَّثَنِي مَالِكٌ، عَنْ هِشَامِ بْنِ عُرْوَةَ، عَنْ أَبِيهِ، عَنْ يَحْيَى بْنِ عَبْدِ الرَّحْمَنِ بْنِ حَاطِبٍ، أَنَّ رَقِيقًا لِحَاطِبٍ سَرَقُوا نَاقَةً لِرَجُلٍ مِنْ مُؤَيَّةَ، فَاتَّخَذُوهَا قَوْلَ فَرَّغَ ذَلِكَ إِلَى عُمَرَ بْنِ الْعَطَابِ، فَأَمَرَ عُمَرُ كَثِيرَ بْنَ الصَّلْتِ أَنْ يَطْلُعَ أَيْدِيَهُمْ، ثُمَّ قَالَ عُمَرُ: أَرَأَيْتُمْ تَجِيعُهُمْ، ثُمَّ قَالَ عُمَرُ: وَاللَّهِ لَا عَزَمَتَكَ عُرْمًا يَنْشُقُ عَلَيْكَ، ثُمَّ قَالَ: لِلْمُزْنِيِّ كَمْ نَمَنَ نَاقِلُ؟ فَقَالَ الْمُزْنِيُّ: قَدْ كُنْتُ وَاللَّهِ أَمْتَمَهَا مِنْ أَرْبَعِ مِثْقَالٍ وَدِرْهَمٍ، فَقَالَ عُمَرُ: أُعْطِيهِ ثَمَانًا مِثْقَالٍ وَدِرْهَمٍ. (موطاء مالک، کتاب الاقضية، حدیث (2178))

حضرت عبدالرحمن بن حاطب بیان کرتے ہیں کہ (ان کے والد) حاطب کے ایک غلام نے بنو مزینہ کے کسی شخص کی اونٹنی چرا کر اسے زخم کر کے کھا گیا۔ (یہ معاملہ سیدنا عمر بن خطاب رضی اللہ عنہ کی عدالت میں لایا گیا۔) (پہلے) سیدنا عمر نے کثیر بن الصلت کو اس غلام کا ہاتھ کاٹنے کا حکم دیا لیکن پھر (آقا سے) ارشاد فرمایا، "مجھے لگتا ہے تم انہیں بھوکا رکھتے ہو۔" پھر فرمایا، "اللہ کی قسم! میں تم پر ایسا جرمانہ عائد کروں گا جو تمہیں ناگوار گزرے گا۔" اس کے بعد بنو مزینہ کے اس بدمعاش سے پوچھا، "تمہاری اونٹنی کی قیمت کیا ہے؟" اس نے کہا، "واللہ میں نے تو اس کے چار سو درہم قبول کرنے سے انکار کیا تھا۔" سیدنا عمر رضی اللہ عنہ نے آقا سے فرمایا، "اسے آٹھ سو درہم ادا کر دو۔"

آقا کے علم میں غلام کی جانیبت کے نہ ہونے کا بیان۔

قَالَ (وَإِذَا جَنَسَ الْعَبْدُ لِكِتَابَةِ مَوْلَاهُ وَلَمْ يَعْلَمْ بِالْجَنَائَةِ ثُمَّ عَجَزَ فَإِنَّهُ يَدْفَعُ أَوْ يَقْدِي ) لِأَنَّ هَذَا مُوجِبُ جِنَايَةِ الْعَبْدِ فِي الْأَصْلِ وَلَمْ يَكُنْ عَالِمًا بِالْجَنَائَةِ عِنْدَ الْكِتَابَةِ حَتَّى يَصِيرَ مُخْتَارًا لِلْفَدَاءِ لِأَنَّ الْكِتَابَةَ مَانِعَةٌ مِنَ الدَّفْعِ ، فَإِذَا زَالَ عَادَ الْحُكْمُ الْأَصْلِيُّ ( وَكَذَلِكَ إِذَا جَنَسَ الْمُكَاتَبُ وَلَمْ يَقْضَ بِهِ حَتَّى عَجَزَ ) لِمَا بَيَّنَّا مِنْ زَوَالِ الْمَانِعِ ( وَإِنْ قَضَى بِهِ عَلَيْهِ فِي كِتَابَتِهِ ثُمَّ عَجَزَ فَهُوَ دَيْنٌ يَبَاعُ فِيهِ ) لِانْتِقَالِ الْحَقِّ مِنَ الرَّقَبَةِ إِلَى قِسْمَتِهِ بِالْقَضَاءِ ، وَهَذَا قَوْلُ أَبِي حَنِيفَةَ وَمُحَمَّدٍ ، وَقَدْ رَجَعَ أَبُو يُوسُفَ إِلَيْهِ ، وَكَانَ يَقُولُ أَوْ لَا يَبَاعُ فِيهِ وَإِنْ عَجَزَ قَبْلَ الْقَضَاءِ ، وَهُوَ قَوْلُ زُفَرٍ لِأَنَّ الْمَانِعَ مِنَ الدَّفْعِ وَهُوَ الْكِتَابَةُ قَائِمٌ وَقَتِ الْجَنَائَةِ ، فَكَمَا وَقَعَتْ انْتَقَدَتْ مُوجِبَةً لِلْقِيمَةِ كَمَا فِي جِنَايَةِ الْمُدَبِّرِ وَأَمَّا الْوَلَدُ .

وَلَا أَنْ الْمَانِعَ قَابِلٌ لِلزَّوَالِ لِلتَّرَدُّدِ وَلَمْ يَكُنْ إِلَّا نِقَالٌ فِي الْحَالِ فَيَتَوَقَّفُ عَلَى الْقَضَاءِ  
أَوْ الرِّضَا وَصَارَ كَالْعَبْدِ الْمَبِيعِ إِذَا أَبْقَى قَبْلَ الْقَبْضِ يَتَوَقَّفُ الْقَسْخَ عَلَى الْقَضَاءِ لِتَرَدُّدِهِ  
وَاجْتِمَاعِ عَوْدِهِ، كَذَا هَذَا، بِخِلَافِ التَّذْيِيرِ وَالِاسْتِجْلَادِ لِأَنَّهُمَا لَا يَقْبَلَانِ الزَّوَالِ  
بِحَالٍ.

ترجمہ

اور جب غلام نے کوئی جنایت کی ہے لیکن آقا کو اس کی جنایت کا پتہ بھی نہیں ہے اور اس نے غلام سے کتابت کا عقد کر ڈالا ہے اور اس کے بعد مکاتب اس سے عاجز آ گیا ہے تو اس غلام کو جنایت کے اولیاء کے سپرد کر دیا جائے گا۔ یا پھر اس کو فد یہ میں دے دیا جائے گا۔ کیونکہ غلام کی جنایت میں قانون کا تقاضہ یہی ہے۔ اور وقت جنایت سے آقا کو علم نہ ہونے کا فائدہ بھی یہی ہے کہ آقا کو فد یہ دینے کا اختیار نہ ہوگا مگر کتابت غلام کو دور کرنے سے مانع ہوگی۔ لیکن اس کے بارے میں موجب جنایت کا فیصلہ نہ کیا جائے گا کیونکہ وہ عاجز آنے والا ہے اسی دلیل کے سبب سے جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ کہ مانع ختم ہو گیا ہے۔

اور جب مکاتب پر کتابت کی حالت میں جنایت کو واجب کرنے کا فیصلہ نہیں کیا گیا ہے اور اس کے بعد وہ عاجز آ گیا ہے تو جو ادا کیا گیا ہے وہی اس کے ذمہ پر بطور قرض ہوگا اور اس قرض میں اس کو بچ دیا جائے گا کیونکہ فیصلہ کے سبب سے اس کے آقا کا حق رقبہ سے قیمت کی جانب منتقل ہو گیا ہے اور طرفین کا قول اسی طرح ہے اور امام ابو یوسف علیہ الرحمہ نے بھی اسی جانب رجوع کیا ہے حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ اس سے پہلے اس موقع پر قائم تھے کہ اس مکاتب کو جس پر قرض دیا گیا ہے اس میں بچ دیا جائے گا خواہ وہ قضاء سے یہ قیل عاجز آنے والا ہے۔ حضرت امام زفر علیہ الرحمہ کا قول بھی یہی ہے، کیونکہ غلامیت سے دور کرنے والی جو چیز روکنے والی تھی یعنی مکاتب تو وہ بوقت جنایت موجود ہے، یہی جنایت اپنے وقت وجود سے ہی قیمت کو واجب کرنے پر واقع ہونے والی ہے۔ جس طرح ہر اور ارم ولد کی جنایت کا حکم ہے۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ مانع کے ختم ہوجانے کا امکان ہے اس لئے کہ مکاتب کی حالت شک والی ہے اور اسی حالت میں حالت اصلی سے منتقل ہونا ثابت ہی نہیں ہے۔ پس یہ حکم یا تو قاضی کی قضاء یا مکاتب کی رضامندی پر موقوف ہو جائے گا۔ اور یہ اسی طرح ہو جائے گا کہ جب بیع غلام بقصد سے پہلے بھاگ کھڑا ہوا ہے تو بیع کو ختم کرنے کا حکم قاضی کی قضاء پر موقوف ہو جاتا ہے۔ کیونکہ اس کی حالت شک والی ہے اور اس کی واپسی کا احتمال بھی موجود ہے اور اسی طرح یہ مسئلہ بھی ہے جو ہر اور ارم ولد کے خلاف ہے کیونکہ وہ دونوں کسی حالت میں بھی منتقل ہونے کو قبول کرنے والے نہیں ہیں۔

زوال مانع کا سبب عود ممنوع کا قاعدہ فقہیہ

إذا زال المانع عاد الممنوع. (الاشباه)

جب مانع زائل ہو جائے تو ممنوع واپس لوٹ آتا ہے۔

اس قاعدہ کی توضیح یہ ہے کہ جب کسی حکم کا مانع زائل ہو جائے یعنی جس کی وجہ سے وہ حکم ممنوع لگایا گیا تھا وہ وجہ ختم ہو جائے تو اس وجہ کے ختم ہوتے ہی ممنوع واپس لوٹ آئے گا۔ اس کی مثال یہ ہے کہ ایک شخص نے کسی دفعہ کا آنگھوں بھرا مشاہدہ کیا اس کے بعد اس واقعہ عدالت میں پیش کیا گیا اور جب اس مشاہدہ کرنے والے گواہ کو عدالت نے طلب کیا تو وہ اس وقت تاجنا ہو چکا تھا، اس پر عدالت نے اس کی گواہی کو کالعدم قرار دیتے ہوئے کہا کہ تاجنا شخص کی گواہی قابل قبول نہیں۔ اور اس کا تاجنا ہونا ہی فیصلے اور شہادت کے اندر مانع قفل پیدا ہو گیا۔ لیکن کچھ عرصہ کے بعد وہ تاجنا سترست ہو گیا اور اس کی نظر ٹھیک ہو گئی تو عدالت اس کی شہادت کو قبول کرے گی اور اس کی گواہی اسی طرح کارگر ثابت ہوگی جس طرح گواہوں کی گواہی کا حکم ہوتا ہے۔ لہذا اس کی اہلیت شہادت کا حکم جس تاجنا پن ہونے کی وجہ سے مانع تھا اس مانع کے ختم ہوتے ہی حکم ممنوع واپس لوٹ آئے گا اور وہ تاجنا شخص گواہی کے قابل سمجھا جائے گا۔

اس قاعدہ کا ثبوت یہ حکم ہے۔

حضرت عبداللہ بن عباس رضی اللہ عنہما بیان کرتے ہیں کہ رسول اللہ ﷺ نے فرمایا: جو شخص اناج کو خریدے تو وہ اس اناج کو وزن کرنے سے پہلے فروخت نہ کرے۔ (صحیح سلج ۱۲ ص ۵۵ حدیث سب تازہ کراچی)

اس حدیث میں یہ بیان کیا گیا ہے کہ بیع پر قبضہ سے پہلے اور حتیٰ کہ اس کی مقدار یا اس کا وزن کرنے پہلے اس کی بیع سے منع کر دیا گیا اور اس کا مانع عدم قبضہ ہے اور جیسے ہی اس کا مانع ختم ہو گا ویسے ہی مشتری کی دوسرے کے ہاں بیع کی اباحت کا حکم لوٹ آئے گا کیونکہ اصل تو اباحت تھی۔

آقا کی موت کے سبب عقد کتابت کے نسخہ نہ ہونے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا مَاتَ الْمَوْلَى الْمُكَاتَبُ لَمْ تَنْفَسِ الْكِتَابَةُ) كَيْ لَا يُؤَدَّى إِلَى إِبْطَالِ حَقِّ الْمُكَاتَبِ، إِذِ الْكِتَابَةُ سَبَبُ الْحُرِّيَةِ وَسَبَبُ حَقِّ الْمَرْءِ حَقَّهُ (وَقِيلَ لَهُ أَذِ الْمَالِ إِلَى وَرَثَةِ الْمَوْلَى عَلَى نُجُومِهِ) لِأَنَّهُ اسْتَحَقَّاقُ الْحُرِّيَةِ عَلَى هَذَا الْوَجْهِ وَالسَّبَبُ انْعَقَدَ كَذَلِكَ فَيَبْقَى بِهَذِهِ الصُّفَةِ وَلَا يَتَغَيَّرُ، إِلَّا أَنَّ الْوَرَثَةَ يَخْلُقُونَهُ فِي الْإِسْتِيفَاءِ (فَإِنْ أَعْتَقَهُ أَحَدُ الْوَرَثَةِ لَمْ يَنْقُضْ عَقْدَهُ) لِأَنَّهُ لَمْ يَمْلِكْهُ، وَهَذَا لِأَنَّ الْمُكَاتَبَ لَا يَمْلِكُ بِسَائِرِ أَسْبَابِ الْمِلْكِ فَكَذَا بِسَبَبِ الْوَرَاثَةِ.

وَأِنْ أَعْتَقُوهُ جَمِيعًا عَقْدٌ وَمَسْقُطٌ عَنْهُ بَدَلُ الْكِتَابَةِ لِأَنَّهُ يَصِيرُ إِبْرَاءً عَنْ بَدَلِ الْكِتَابَةِ فَإِنَّهُ حَقُّهُمْ وَقَدْ جَرَى فِيهِ الْأَرِثُ، وَإِذَا بَرَّءَ الْمُكَاتَبُ عَنْ بَدَلِ الْكِتَابَةِ يُعْتَقُ كَمَا إِذَا بَرَّءَهُ



الْمَوْلَى، إِلَّا أَنَّهُ إِذَا اغْتَقَهُ أَحَدُ الْوَرَثَةِ لَا يَصِيرُ إِبْرَاءً عَنْ نَصِيْبِهِ، لِأَنَّا لَنَجْعَلُهُ إِبْرَاءً  
اِفْتِصَاءً تَصَحُّبًا لِعَقِيْبِهِ، وَالْعِثْقُ لَا يَثْبُتُ بِإِبْرَاءِ الْبَعْضِ أَوْ أَذَانِهِ فِي الْمَكَاتِبِ لَا لِي  
بَعْضِهِ وَلَا لِي كُلِّهِ، وَلَا وَجْهَ إِلَى إِبْرَاءِ الْكُلِّ لِحَقِّ يَقِيَةِ الْوَرَثَةِ، وَاللَّهُ أَعْلَمُ.

ترجمہ

اور جب کسی مکاتب کا آقا فوت ہو جائے تو اس کی موت کے سبب کتابت کا عقد ختم نہ ہوگا۔ تاکہ اس سے مکاتب کے حق کو  
باطل کرنا لازم نہ آئے کیونکہ کتابت آزادی کا سبب ہے اور انسان کے حق کے سبب سے اس کا حق بن جاتا ہے اور مکاتب سے کہا  
جائے گا۔ کہ اقتضا کے مطابق آقا کے ورثاء کو بدل کتابت ادا کرو کیونکہ مکاتب اسی سبب سے آزادی کا حقدار بنا ہے۔ اور آزادی کا  
سبب بھی اسی طرح منعقد ہوا ہے۔ پس اسی صفت کے ساتھ عقد باقی رہے گا۔ اور اس میں کوئی تبدیلی نہ ہوگی۔ ہاں البتہ بدل وصول  
کرنے میں ورثاء اس کے خلیفہ ہوں گے۔ اور جب کسی وارث نے اس کو آزاد کر دیا تو اس کی آزادی نافذ نہ ہوگی۔ کیونکہ آزاد کرنے  
والا اس کا مالک نہیں ہے اور یہ حکم اس دلیل کے سبب سے ہے کہ مکاتب ملکیت کے اسباب میں سے غلام نہیں ہوتا پس وراثت کے  
اسباب میں سے بھی وہ غلام نہ ہوگا۔ لیکن جب سارے ورثاء مل کر اس کو آزاد کریں تو وہ آزاد ہو جائے گا مگر یہ بطور استحسان ہوگا۔ اور  
اس سے کتابت کا بدل بھی ساقط ہو جائے گا۔ کیونکہ آزادی یہ بدل کتابت سے بری کرنے والی ہے۔ کیونکہ بدل انہی کا حق ہے اور  
وراثت اسی میں جاری ہوئی ہے۔ پس مکاتب بدل کتابت سے بری ہو جائے گا اور وہ آزاد ہو جائے گا۔

جس طرح آقا کے بری کرنے کے سبب وہ آزاد ہو جاتا ہے۔ لیکن جب ایک وارث نے اس کو آزاد کیا ہے تو اب یہ اس کے  
حصہ سے بری نہ ہوگا۔ کیونکہ ہم اس کی آزادی کو درست قرار دیتے ہوئے آزادی کو برأت کہتے ہیں۔ حالانکہ بعض بدل سے بری  
ہونے سے آزادی ثابت نہ ہوگی اور نہ کچھ بدل کی ادائیگی کے سبب سے کچھ مکاتبت یا سارے مکاتب میں آزادی ثابت ہوگی۔  
کیونکہ ایک کی آزادی کے سبب کل یا سارے سے برأت ممکن نہیں ہے کیونکہ اس میں دوسرے وارثوں کا حق بھی باقی ہے۔ اللہ ہی  
سے زیادہ جاننے والا ہے۔

شرح

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ ہمارے نزدیک یہ حکم اتفاق ہے کہ مولیٰ اگر اپنے مرنے کے بعد اپنے غلام کا ایک  
حصہ جیسے ثلث یا ربع یا نصف آزاد کر جائے تو بعد مولیٰ کے مرنے کے اسی قدر حصہ جتنا مولیٰ نے آزاد کیا تھا آزاد ہو جائے گا  
کیونکہ اس حصے کی آزادی بعد مولیٰ کے مرنے کے لازم ہوئی اور جب تک مولیٰ زندہ تھا اس کو اختیار تھا جب مر گیا تو موافق اس کی  
وصیت کے اسی قدر حصہ آزاد ہوگا اور باقی غلام آزاد نہ ہوگا اس واسطے کہ وہ غیر کی ملک ہوگا تو باقی غلام غیر کی طرف سے کیونکر آزاد  
ہوگا نہ اس نے آزادی شروع کی اور نہ ثابت کی اور نہ اس کے واسطے دلاء ہے بلکہ یہ میت کا دخل ہے اسی نے آزاد کیا اور اسی نے

اپنے لیے دلا، ثابت کی تو غیر کے مالک میں کیونکر درست ہوگا البتہ اگر یہ وصیت کر جائے کہ باقی غلام بھی اس کے مال میں سے آزاد کر دیا جائے گا اور مٹ مال میں سے وہ غلام آزاد ہو سکتا ہو تو آزاد ہو جائے گا پھر اس کے شریکوں یا وارثوں کو تعرض نہیں پہنچتا کیونکہ ان کا کچھ ضرر نہیں۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر کسی شخص نے اپنی بیماری میں تہائی غلام آزاد کر دیا تو وہ مٹ مال میں سے پورا آزاد ہو جائے گا کیونکہ یہ شخص اس شخص کے نہیں ہے جو اپنی تہائی غلام کی آزادی اپنی موت پر مطلق کر دے اس واسطے کہ اس کی آزادی قطعی نہیں جب تک زندہ ہے رجوع کر سکتا ہے اور جس نے اپنے مرض میں تہائی غلام قطعاً آزاد کر دیا اگر وہ زندہ رہ گیا تو کل غلام آزاد ہو جائے گا کیونکہ میت کا تہائی مال میں وصیت درست ہے جیسے صحیح سالم کا تصرف کل مالک میں درست ہے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جس شخص نے اپنا غلام قطعی طور پر آزاد کر دیا یہاں تک کہ اس کی شہادت ہوگئی اور اس کی حرمت پوری ہوگئی اور اس کی میراث ثابت ہوگئی اب اس کے موتی کو نہیں پہنچتا کہ اس پر کسی مال یا خدمت کی شرط لگا دے یا اس پر کچھ غلامی کا بوجھ ڈالے کیونکہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا جو شخص اپنا حصہ غلام میں سے آزاد کر دے تو اس کی قیمت لگا کر ہر ایک شریک کو موافق حصہ کر آزاد کرے اور غلام اس کے اوپر آزاد ہو جائے گا پس جس صورت میں وہ غلام خاص اسی کی ملک ہے تو زیادہ تر اس کی آزادی پوری کرنے کا حقدار ہوگا اور غلامی کا بوجھ اس پر نہ رکھے سکے گا۔

(موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر ۱۱۵۰)

## کتاب الولاء

﴿یہ کتاب ولاء کے بیان میں ہے﴾

کتاب ولاء کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود باری حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ کتاب ولاء کو کتاب مکاتبت کے بعد بیان کرنے کی فقہی مطابقت یہ ہے کہ اس سے ملکیت رقبہ کے زائل ہونے کا اثر موجود ہے۔ لہذا اس کی ترتیب کو ابواب کی مطابقت کے ساتھ بیان کرنا ضروری تھا تو اس اعتبار سے کتاب ولاء کو مؤخر کرنا لازم تھا تا کہ اثر اپنے مؤثر سے مقدم نہ ہو جائے۔

(عنایہ شرح الہدایہ، ج ۱۳، ص ۱۳۲، کتاب ولاء، بیروت)

ولاء کی لغوی تشریح کا بیان

ولاء عربی زبان کا لفظ ہے جس کا مادہ "و، ل، ی" ہے دلی کا مطلب ہے دوست، مددگار، حلیف، قریبی، حامی اسی سے ولاء کا لفظ بنا ہے جس کا مطلب ہے دوستی، قربت، محبت، نصرت، حمایت۔ جب یہ لفظ ال کے اضافے کے ساتھ الولاء کے طور پر استعمال ہوتا ہے تو یہ ایک شرعی اصطلاح بن جاتی ہے جس کا مطلب یہ واضح کرنا ہے کہ مومن آدمی کو کس کس سے دوستی اور محبت کرنی چاہیے۔ الولاء کا لفظ شرعی اصطلاح میں اس قدر جامع ہے کہ اردو کے کسی ایک لفظ کے ساتھ اس کی ٹھیک ٹھیک ترجمانی مشکل ہے ہم نے اس کی ترجمانی کے لیے "دوستی" کا لفظ منتخب کیا ہے لیکن اس دوستی سے مراد وہ سرسری تعلقات نہیں جو عارضی مفادات یا بعض دیگر وقتی اسباب کے تابع ہوتے ہیں بلکہ اس دوستی سے مراد وہ قلبی تعلق ہے جو ہمیشہ قائم رہے اور جس میں دلی محبت اور وفا کوٹ کوٹ کر بھری ہو سر سے خون کی ندیاں ہی کیوں نہ گزر جائیں لیکن اس دوستی میں ذرہ برابر فرق نہ آئے۔

حق ولاء کے شرعی مآخذ کا بیان

حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا کہتی ہیں کہ ایک دن بریرہ میرے پاس آئی اور کہنے لگی کہ میں نے نواوقیہ پر اس شرط کے ساتھ مکاتبت کی ہے کہ ہر سال ایک اوقیہ ادا کیا کروں گی لہذا آپ میری مدد کیجئے حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا کہتی ہیں کہ یہ سن کر میں نے کہا کہ اگر تمہارے مالکوں کو یہ پسند ہو کہ میں سب کے سب اوقیہ ایک ہی مرتبہ میں انہیں دے دوں اور پھر تجھے آزاد کروں تو ایسا کر سکتی ہوں لیکن اس صورت میں حق ولاء مجھے حاصل ہوگا بریرہ یہ سن کر اپنے مالکوں کے پاس گئی اور ان کے سامنے یہ صورت رکھی مگر انہوں نے اسے نامنظور کر دیا اور کہا کہ ہم صرف اس شرط کے ساتھ تجھے بچ سکتے ہیں کہ حق ولاء ہمیں حاصل ہوا حضرت صلی اللہ علیہ وسلم کو جب اس کا علم ہوا تو آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا سے فرمایا کہ تم اسے لیکر آزاد کرو اس کا حق ولاء تمہیں

یہی حاصل ہوگا پھر آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے لوگوں کے سامنے خطبہ دیا۔ اور اللہ تعالیٰ کی حمد و ثناء کے بعد فرمایا کہ لوگوں کو کیا ہو گیا ہے کہ وہ اپنی شرطیں کرتے ہیں جو کتاب اللہ میں نہیں ہے یعنی شروع نہیں ہیں جو شرط کتاب اللہ میں نہیں ہے وہ باطل ہے اگرچہ وہ سو شرطیں ہوں (یعنی جو شرط ناجائز و نامشروع ہے اسے چاہے کوئی سو باہری کیوں نہ عائد کرے وہ باطل ہی رہے گی اور اس کی کوئی حیثیت نہیں رہے گی)۔

اور خدا ہی کا حکم سب سے زیادہ اس لائق ہے کہ اس پر عمل کیا جائے اور اللہ تعالیٰ ہی کی شرط سب سے زیادہ مضبوط ہے یعنی بیع و شراء کے معاملات میں خدا نے جو احکام دیئے ہیں بہر صورت ان ہی کی تعمیل ضروری ہے اور خدا نے جو شرائط مقرر کی ہیں صرف انہی کا ہی خلاف ضروری ہے اپنی طرف سے عائد کر دہ کوئی شرط بھی قائل عمل نہیں ہوگی جان لائق و دلاء اسی شخص کو حاصل ہوتا ہے جو آزاد کرے (بخاری مسلم مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر 103)

مکاتب غلام اور اس کے مالک کے درمیان ایک خاص نوعیت کے معاہدہ کا اصطلاحی نام ہے جس کی صورت یہ ہوتی ہے کہ غلام کا مالک اسے اس شرط پر آزاد کرے کہ وہ روپیہ کی اتنی مقدار اتنی مدت میں دے دیں ہوگی غلام اسے قبول و منظور کر لیتا ہے چنانچہ غلام اگر روپیہ کی وہ مقدار اس معینہ مدت میں ادا کر لیتا ہے تو اپنے مالک کی غلام سے آزاد ہو جاتا ہے اور اگر وہ مقدار ادا نہیں کر پاتا تو پھر جوں کا تو اس کی غلامی میں رہتا ہے اس معاملہ کو مکاتبیت یا کتابت اور اس غلام کو مکاتب کہتے ہیں۔

دلاء آزاد کرنے کے اس حق کو کہتے ہیں جو غلام کے مالک کو حاصل ہوتا ہے یعنی اگر کوئی شخص اپنے کسی غلام کو آزاد کر دے اور وہ آزادی ہی کی حالت میں مر جائے اور اپنے پیچھے کچھ مال و اسباب چھوڑ جائے تو اس کے عصبہ نہ ہونے کی صورت میں اس کے تمام مال و اسباب کا حق دار وہی آزاد کر دینا لائق شخص ہوتا ہے یہی حق دلاء کہلاتا ہے۔

بریرہ حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا کی لونڈی کا نام ہے یہ حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا کی خدمت میں آنے سے پہلے ایک یہودی کی ملکیت میں تھی جب انہوں نے اپنے مالکوں سے کتابت کی تو وہ حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا کی خدمت میں حاضر ہوئیں اور ان سے کہا کہ میں نے اپنے مالکوں سے نو اوقیہ پر اس شرط کے ساتھ کتابت کی ہے کہ ہر سال ایک اوقیہ جو چالیس درہم کا ہوتا ہے دیا کروں گی اب میں آپ کے پاس اس لئے آئی ہوں کہ آپ میری مدد کریں اور مجھے اتنا دیدیں جو میں بدل کتابت کے طور پر اپنے مالکوں کو دیدوں۔ حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا نے کہا کہ اگر تمہارے مالکوں کو پسند ہو تو میں یہ کر سکتی ہوں کہ انہیں یہ نو اوقیہ یک مشت تمہاری قیمت کے طور پر انہیں دیدوں اور تمہیں خرید کر آزاد کروں اگر مکاتب بدل کتابت ادا کرنے سے عاجز ہو تو اسے بیچنا خریدنا جائز ہے ظاہر ہے کہ اس صورت میں تمہاری طرف سے حق دلاء مجھے ہی حاصل ہوگا لیکن جب یہ بات بریرہ کے مالکوں کو پہنچی تو انہوں نے اس سے انکار کر دیا کیونکہ وہ بریرہ کو حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا کے ہاتھ اس شرط پر فروخت کرنا چاہتے تھے کہ بریرہ کا حق دلاء انکو حاصل ہو چونکہ ان کی یہ شرط کہ بریرہ کو خرید کر آزاد کریں عائشہ رضی اللہ عنہا اور حق دلاء پہنچنے ان کو بالکل نادانی کی بات تھی اور شرعی طور پر مطلقاً ناجائز اس لئے جب حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا نے اس کا تذکرہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم سے کیا تو آپ صلی

اللہ علیہ وسلم ناراض ہوئے اور حدیث میں مذکور کلمات ارشاد فرمائے۔

حق و لاء کو بیچنا یا اس کو ہبہ کرنا ناجائز ہے

حضرت ابن عمر کہتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے ولاء کو بیچنے یا اس کو ہبہ کرنے سے منع فرمایا ہے (بخاری و مسلم) یعنی مثل ایک شخص نے اپنے غلام کو آزاد کیا جس کی وجہ سے حق و لاء اس کے لئے ثابت ہو گیا اب اگر وہ یہ چاہے کہ اس حق و لاء کو کسی کے ہاتھ بیچ دے یا کسی کو ہبہ کر دے تو یہ جائز نہیں ہے کیونکہ ولاء کوئی مال نہیں ہے کہ اس کو بیچا یا ہبہ کیا جاسکے اس بارے میں تمام علماء کا متفقہ طور پر یہی مسلک ہے۔

یعنی ولاء کا معنی غلام یا لونڈی کا ترکہ جب وہ مر جائے تو اس کا آزاد کرنے والا اس کا وارث بنے۔ عرب میں غلام اور آقا کے اس تعلق کو بیچ کرنے یا ہبہ کرنے کا رواج تھا۔ شارح نے اس سے منع کر دیا۔ اس لیے کہ ولاء نسب کی طرح ہے جو کسی طور بھی زائل نہیں ہو سکتا۔ اس پر تمام فقہاء عراق اور حجاز کا اتفاق ہے۔

ولاء کی فقہی اقسام کا بیان

قَالَ (الْوَلَاءُ تَوْعَانُ) يَتَوَعَّ الْوَلَاءُ بِاخْتِلَافِ السَّبَبِ إِلَى تَوْعَيْنٍ : فَأَلَاوُلُ (وَلَاءُ عِتَاقَةٍ وَيُسْمَى وَلَاءَ بَعْمِيَّةٍ) اِفْتِخَاءً بِقَوْلِهِ تَعَالَى (وَإِذْ تَقُولُ لِلَّذِي أَنْعَمَ اللَّهُ عَلَيْهِ وَأَنْعَمْتَ عَلَيْهِ) أَمْي بِالْإِعْتِقَادِ وَهُوَ زَيْنٌ .

وَسَبَبُهُ الْإِعْتِقَادُ عَلَى مُلْكِهِ فِي الصَّحِيحِ ، حَتَّى لَوْ عَتَقَ قَرِيبُهُ عَلَيْهِ بِالْوَرَاةِ كَانَ الْوَلَاءُ لَهُ . وَوَلَاءُ مُوََالَاةٍ ، وَسَبَبُهُ الْعَقْدُ وَلِهَذَا يُقَالُ وَلَاءُ الْعِتَاقَةِ وَوَلَاءُ الْمُوََالَاةِ ، وَالْحَكْمُ يُضَافُ إِلَى سَبَبِهِ ، وَالْمَعْنَى فِيهِمَا التَّنَاصُرُ ، وَكَانَتْ الْعَرَبُ تَتَنَاصَرُ بِأَشْيَاءَ ، وَقَرَّرَ النَّبِيُّ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ تَنَاصُرَهُمْ بِالْوَلَاءِ يَتَوَعَّ عَنْهُ فَقَالَ : (إِنَّ مَوْلَى الْقَوْمِ مِنْهُمْ وَخَلِيفَتُهُمْ مِنْهُمْ) وَالْمُرَادُ بِالْخَلِيفِ مَوْلَى الْمُوََالَاةِ لِأَنَّهُمْ كَانُوا يُؤْكَدُونَ الْمُوََالَاةَ بِالْخَلِيفِ .

ترجمہ

فرمایا اور ولاء کی دو اقسام ہیں۔ (۱) عتاقہ کی ولاء جس کو ولاء نعمت بھی کہتے ہیں۔ اور اس کا سبب یہ ہے کہ آقا کی ملکیت پر آزادی واقع ہو یہاں تک کہ جب کسی بندے پر وراثت کے سبب سے اس کا قریبی رشتے دار آزاد ہو تو اسی آزاد کرنے والے آدمی کو ولاء مل جائے گی۔

(۳) ولہاء کی دوسری قسم مولات ہے۔ اور اس کا سبب بھی عقد مولات ہے۔ اور اسلئے وجہ سے ان کو ولہاء حلقہ اور ولہاء مولات کہا جاتا ہے۔ اور حکم کو اس کے سبب کی جانب مضاف کیا جاتا ہے۔ اور ان دونوں اقسام کی آپس میں مدد بھی مقصود ہوا کرتی ہے۔ لہذا اہل عرب آپس میں کئی طرق سے مدد کرتے تھے۔ تو نبی کریم ﷺ نے ولہاء کو انہی دو اقسام پر برقرار رکھا ہے۔ اور اس طرح فرمایا ہے کہ کسی قوم کا آزاد کردہ غلام انہی میں سے ہوگا۔ اور ان کا حلیف بھی انہی میں سے ہوتا ہے جبکہ یہاں حلیف سے مراد مولیٰ المولات ہے۔ کیونکہ اہل عرب قسم کے ذریعے مولات کو پختہ کرنے والے ہیں۔

### حلقہ ولہاء قائم کرنے کی ممانعت کا بیان

حضرت علی کریم اللہ وجہ کہتے ہیں کہ میں نے رسول کریم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کے طرف سے جلاوہ قرآنیہ اور ان باتوں کے جو اس حینہ میں ہیں، اور کچھ نہیں لکھا ہے! حضرت علی نے فرمایا کہ میں نے اس حینہ میں رسول کریم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کا یہ ارشاد گرامی بھی لکھا ہے کہ مدینہ میر اور ثور کے درمیان حرام ہے، لہذا جو شخص مدینہ میں بدعت پیدا کرے یعنی ایسی بات کہے یا ران بکھرے جو قرآن و حدیث کے خلاف ہو یا کسی بدعت کو پناہ دے تو اس پر خدا کی فرشتوں کی اور سب لوگوں کی لعنت ہے، اس شخص کے نہ (کامل طور) فرض (اعمال) قبول کئے جاتے ہیں نہ نفل! مسلمانوں کے عہد ایک ہے جس کے لئے ان کا ادنیٰ شخص بھی کوشش کر سکتا ہے لہذا جو شخص کسی مسلمان کے عہد کو توڑے اس پر اللہ کی فرشتوں کی اور سب لوگوں کی لعنت ہے، نہ تو اس کے فرض قبول کئے جاتے ہیں اور نہ نفل! جو شخص اپنے ساتھیوں کی اجازت کے بغیر کسی قوم سے مولات (دستی) قائم کرے اس پر اللہ کی فرشتوں کی اور سب آدمیوں کی لعنت ہے، نہ تو اس کے فرض قبول کئے جاتے ہیں اور نہ نفل۔

(بخاری و مسلم، مشکوٰۃ شریف: جلد دوم: حدیث نمبر 1278)

بخاری اور مسلم ہی کی ایک اور روایت میں یہ الفاظ بھی ہیں کہ "جو شخص اپنے باپ کی بجائے کسی دوسرے کی طرف اپنی نسبت کا روٹی کرے (یعنی یوں کہے کہ میں زید کا بیٹا ہوں جب کہ حقیقت میں وہ بکر کا بیٹا ہو) یا اپنے مالک کی بجائے کسی دوسرے کی طرف اپنے آپ کو منسوب کرے (مثلاً یوں کہے کہ میں زید کا غلام یا خدمت گار ہوں جب کہ حقیقت میں وہ بکر کا غلام یا خدمت گار ہو) تو اس پر اللہ کی فرشتوں کی اور سب لوگوں کی لعنت ہے نہ تو اس کے فرض قبول کئے جاتے ہیں اور نہ نفل۔

بچو لوگوں نے آپس میں کہا ہوگا کہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے حضرت علی رضی اللہ عنہ کو قرآن کریم کے علاوہ کوئی اور کتاب بطور خاص عنایت کی ہے جس کا علم اور کسی کو نہیں ہے، جب یہ بات حضرت علی رضی اللہ عنہ نے سنی تو اس کی تردید کی اور فرمایا کہ میں نے تو آنحضرت صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کی طرف سے صرف قرآن کریم لکھا ہے یا پھر چند احکام پر مشتمل وہ احادیث لکھی ہیں جو اس حینہ میں ہیں، ان کے علاوہ نہ تو میں نے کوئی اور کتاب لکھی ہے اور نہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے قرآن کریم کے علاوہ مجھے اور کوئی کتاب دی ہے، چنانچہ اس "حینہ" سے مراد وہ لکھا ہوا ورق تھا جس میں آنحضرت صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے دیات کے احکام در چند دوسرے احکام تحریر کرائے تھے اور جو حضرت علی رضی اللہ عنہ کی لکوار کی نیام میں رہتا تھا۔

اس صحیفہ یاورق میں دیات کے احکام کے علاوہ اور جو احکام لکھے ہوئے تھے ان میں مدینہ کے بارہ میں بھی حکم تھا، جو حضرت علی رضی اللہ عنہ نے مذکورہ بالا حدیث میں بیان کیا۔ لہذا مدینہ غیر اور ثور کے درمیان حرام ہے، کا مطلب یہ ہے کہ مدینہ منورہ اور اس کے گرد و زمین کا وہ حصہ جو غیر اور ثور کے درمیان ہے بزرگ قدر اور با عظمت ہے! اس میں ایسی چیزوں کا ارتکاب منوع ہے، جو اس مقدس شہر اور اس کی با عظمت زمین کی توہین و حقارت کا سبب ہوں، لیکن حضرت امام شافعی کے نزدیک حرام سے مراد "حرم" ہے یعنی مدینہ، حرم کہ کی مانند ہے کہ جو چیزیں مثلاً شکار وغیرہ حرم مکہ میں حرام ہیں وہ مدینہ میں بھی حرام ہیں، اس طرح ان کے ہاں حرم مدینہ کی حدود غیر اور ثور کی پہاڑیوں جو مدینہ مطہرہ کے دونوں طرف واقع ہیں۔

لا یقبل منه صرف ولا عدل، میں لفظ صرف کے معنی "فرض" بھی مراد لئے جاسکتے ہیں اور "نفل" بھی نیز "توبہ" اور "شفاعت" بھی اس لفظ کے معنی ہو سکتے ہیں، اس طرح لفظ عدل کے معنی نفل بھی مراد لئے جاسکتے ہیں اور فرض بھی۔ نیز فدیہ اور بعض حضرات کے قول کے مطابق شفاعت، یا توبہ بھی اس لفظ کے معنی ہو سکتے ہیں۔

حضرت علی رضی اللہ عنہ نے اس صحیفہ میں سے آنحضرت صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کا لکھوایا ہوا دوسرا حکم یہ بیان کیا کہ مسلمانوں کا امان ایک شے واحد کی مانند ہے کہ اس کا تعلق ملت کے ہر فرد سے ہو سکتا ہے خواہ وہ برتر ہو یا کمتر، مثلاً جس طرح کسی اعلیٰ حیثیت کے مسلمان کو یہ اختیار حاصل ہوتا ہے کہ وہ کسی کو عہد امان دے اسی طرح کسی ادنیٰ ترین مسلمان کو بھی عہد امان دینے کا اختیار حاصل ہے اور اس کے عہد امان کا لحاظ کرنا ہر مسلمان کے لئے ضروری ہے، گویا اس حکم کا حاصل یہ ہوا کہ مسلمانوں میں سے اگر کوئی بھی شخص خواہ وہ کتنا ہی حقیر و کمتر ہو (جیسے غلام وغیرہ) کسی غیر مسلم کو امان دے اور اس سے اس کی جان و مال کی حفاظت کا عہد کرے، اس کو اپنی پناہ میں لے لے تو اس کے عہد کو توڑنا کسی دوسرے مسلمان کے لئے جائز نہیں ہے۔ اگر کوئی مسلمان کسی دوسرے مسلمان کے عہد امان کو پامال کرے گا بایں طور کہ اس کے زیر امان غیر مسلم کی جان و مال کو نقصان پہنچائے تو وہ خدا کی فرشتوں کی اور تمام مسلمانوں کی لعنت کا مستحق ہوگا۔

### دلائے مولاۃ و عتقاد کی توضیح کا بیان

حضرت علی رضی اللہ عنہ نے اس صحیفہ کا ایک حکم یہ بھی بیان کیا کہ جو شخص اپنے ساتھیوں اور دوستوں کی اجازت کے بغیر دوسرے لوگوں سے سلسلہ موالات یعنی رابطہ دوستی قائم کرے وہ بھی لعنت کا مستحق ہوتا ہے اس ضمن میں کچھ تفصیل ہے اس کو جان لینا چاہئے "ولاء" کی دو قسمیں ہیں پہلی قسم تو "ولاء موالات" ہے جس کی صورت یہ ہوتی ہے کہ مثلاً اہل عرب کا یہ معمول تھا کہ کچھ لوگ آپس میں دوستی کا رشتہ قائم کر کے یہ عہد کرتے اور قسم کھاتے تھے کہ ہم دوسرے کے بھلے برے میں شریک رہیں گے، زندگی کے ہر مرحلہ پر ہر ایک دوسرے کا مدد و معاون رہے گا، آپس میں ایک دوسرے کے دوست سے دوستی رکھیں گے اور دشمن کو دشمن سمجھیں گے۔ اسی کو "ولاء موالات" کہتے ہیں۔ لیکن جاہلیت میں تو آپس کے عہد و پیمان کا تعلق صحیح و فطرتاً ہی، برعکاس ہوتا تھا، ایک شخص چاہے حق پر ہو چاہے ناحق پر اس کے دوسرے ساتھی اس کی مدد ہر حال میں کرتے تھے۔ لیکن جب اسلام کی روشنی

نے عہد جاہلیت کی ظلمت کو ختم کیا تو مسلمانوں نے اس میں اتنی ترمیم کی کہ ان کا ایک دوسروں کے ساتھ تعاون و اشتراک صرف صحیح اور حق معاملہ تک محدود رہتا لیکن اس کے باوجود یہ معمول جاری رہا یہاں تک کہ اکثر اہل عجم، عرب میں آکر صحابہ سے اس کا سلسلہ قائم کرتے تھے۔

دوسری قسم "ولاء عتاق" ہے اس کی صورت یہ ہے کہ مثلاً اگر کوئی شخص اپنے کسی غلام کو آزاد کرتا ہے تو اس غلام پر یہ حق ولاء بہت ہو جاتا ہے کہ اس کے عصبہ (بیٹا پوتا وغیرہ) نہ دینے کی صورت میں وہ آزاد کرنے والا اس کا وارث بن جاتا ہے لہذا ذوی الطرفین (باپ دادا وغیرہ) سے جو کچھ چاہتا ہے وہ اس کا مالک ہوتا ہے۔

اس تفصیل کو ذہن میں رکھ کر اب سمجھئے کہ حدیث میں مذکورہ "موالات" سے ولاء کی پہلی قسم بھی مراد ہو سکتی ہے، اس صورت میں اس حکم کے معنی یہ ہوں گے کہ جس شخص کے موالیٰ یعنی مذکورہ بالا عہد و پیمان کے مطابق دوست اور رفقاء ہوں تو اسے چاہئے کہ وہ اپنے ان دوستوں کی اپزیت کے بغیر کسی اور جماعت کو اپنا موالیٰ (دوست) نہ بنائے کیونکہ اس کی وجہ سے ایک طرح کی عہد شکنی بھی ہوتی ہے اور مسلمانوں کو ملی اذیت اور روحانی تکلیف میں مبتلا کرنا بھی ہوتا ہے جو کسی مسلمان کے لئے قطعاً مناسب نہیں ہے۔ اور یہ اہتمال بھی ہے کہ "موالات" سے ولاء کی دوسری قسم مراد ہو، اس کے پیش نظر معنی یہ ہوں گے کہ جو شخص اپنی آزادی کی نسبت آزاد کرنے والے کی بجائے کسی دوسرے کی طرف کرے تو وہ مستحق لعنت ہوتا ہے جیسا کہ اپنے باپ کی بجائے کسی غیر کی طرف اپنی نسبت کرنے والا شخص مستحق لعنت ہوتا ہے اس صورت میں "بغیر اذن موالیہ" کی قید اکثر کے اعتبار سے ہوگی کہ اکثر ایسا ہی ہوتا ہے کہ اگر آزادی یا لاء غلام اپنے مالک سے اس بات کی اجازت چاہتا ہے کہ وہ اپنی آزادی کی نسبت اس کی بجائے کسی دوسرے کی طرف کرے تو وہ اس کی اجازت نہیں دیتا، لیکن اس کا یہ مطلب نہیں ہے کہ اگر مالک اجازت دے دے تو پھر غیر مالک کی طرف نسبت کرنا درست ہو جائے گا کیونکہ پھر جھوٹ کی صورت بن جائے گی جو ایسے بھی جائز نہیں ہے۔

### اہل تشیع کے قول کی تردید کا بیان

شیعہ یہ کہتے ہیں کہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے حضرت علی رضی اللہ عنہ سے ایک وصیت نامہ مرتبہ کر لیا تھا، جس میں جہاں اور بہت سی خاص باتیں تھیں وہیں حضرت علی رضی اللہ عنہ کو اپنا خلیفہ اول مقرر کرنے کی ہدایت بھی تھی۔ اس وصیت نامہ کا علم اہل بیت میں سے چند مخصوص افراد (مثلاً حضرت علی رضی اللہ عنہ و حضرت فاطمہ رضی اللہ عنہا وغیرہ) کے علاوہ اور کسی کو نہیں تھا، ظاہر ہے کہ شیعہ حضرات کا یہ قول اختراع سے زیادہ کچھ اہمیت نہیں رکھتا کیونکہ مذکورہ بالا حدیث اس قول کی تردید میں مضبوط دلیل ہے، چنانچہ حضرت علی رضی اللہ عنہ خود وضاحت کے ساتھ فرما رہے ہیں کہ میں نے آنحضرت صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کی طرف سے قرآن کریم اور صحیفہ مذکورہ کے علاوہ اور کوئی چیز نہیں لکھی ہے۔

آخر میں ایک بات یہ بھی جان لیجئے کہ یہ حدیث اس بات کی دلیل ہے کہ علم کی باتوں کو لکھنا اور مرتب کرنا مستحب ہے، جو ایک عظیم الشان خدمت بھی ہے اور اجر و ثواب کا باعث بھی ہے۔



آزاد کرنے والے کیلئے معتق کی دلاء کا بیان

قَالَ (وَإِذَا أَعْتَقَ الْمُوَلَّى مَمْلُوكَهُ قَوْلًا وَهُ لَهٗ) لِقَوْلِ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (الْوَلَاءُ لِمَنْ أَعْتَقَ) ، وَلَئِنْ التَّاسِرُ بِهِ لَيَغْفِلَهُ وَلَقَدْ أَخْبَاهُ مَعْنَى يِلَآءِ الرِّقِّ عَنْهُ لِقِرْنُهُ وَيَصِيرُ الْوَلَاءُ كَالْوِلَادِ ، وَلَئِنْ الْغَنَمُ بِالْغَرَمِ ، وَكَذَٰلِكَ الْمَرْأَةُ تَعْتِقُ لِمَا رَوَيْنَا ، (وَمَاتَ مُعْتَقٌ لَا بَنِيَّةَ حُمْرَةَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُمَا عَنْهَا وَعَنْ بِنْتٍ فَجَعَلَ النَّبِيُّ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ الْمَالَ بَيْنَهُمَا نِصْفَيْنِ) . وَيُسْتَوَى فِيهِ الْإِغْتَاثُ بِمَالٍ وَبِغَيْرِهِ لِإِطْلَاقِ مَا ذَكَرْنَاهُ .  
قَالَ (فَبِأَنِ شَرَطَ أَنَّهُ سَائِبَةٌ فَالْشَّرْطُ بَاطِلٌ وَالْوَلَاءُ لِمَنْ أَعْتَقَ) لِأَنَّ الشَّرْطَ مُخَالَفٌ لِلنَّصِّ فَلَا يَبْصَحُ .

ترجمہ

اور جب آقا نے اپنے مکاتب کو آزاد کیا ہے تو آزاد کرنے والے کو یہ آزاد کردہ کی دلاء ملے گی۔ کیونکہ نبی کریم ﷺ نے ارشاد فرمایا ہے کہ دلاء آزاد کرنے والے کیلئے ہے۔ کیونکہ اس کو یہ شرف آزاد کرنے کے سبب سے ملا ہے پس آقا ہی اس کی دیت کو ادا کرے گا۔ اور آقا نے اس سے غلامی کو ختم کر کے بطور حکم اس کو زعمہ کر دیا ہے پس اس کا وارث بھی وہی ہوگا۔ اور دلاء کا حکم اولاد کی طرح ہوگا کیونکہ نفع خزان کے مقابلے میں ہوتا ہے۔ (قاعدہ تھمید) اور آزادی عورت کا حکم بھی اسی طرح ہے اسی حدیث کے سبب سے جس کو ہم بیان کرائے ہیں۔

حضرت حمزہ رضی اللہ عنہ کی بیٹی کا آزاد کردہ ایک غلام ایک بیٹی کو چھوڑ کر فوت ہوا تو آپ ﷺ نے اس کا ترکہ دونوں کو نصف نصف دیا تھا۔ کیونکہ دلاء کے ثبوت میں مال کے ساتھ آزادی اور غیر مال کے ساتھ آزادی یہ دونوں برابر ہے۔ کیونکہ ہماری استدلال کردہ حدیث مطلق ہے۔ اور جب اس نے یہ شرط بیان کر دی ہے کہ غلام آزاد ہے تو یہ شرط باطل ہوگی اور دلاء آزاد کرنے والے کو ملے گی۔ کیونکہ اس کی وہ بیان کردہ شرط نص کے خلاف ہے۔ پس وہ درست نہ ہوگی۔

شرح

حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا فرماتی ہیں کہ بریرہ کے متعلق تین احکام سامنے آئے پہلا حکم تو یہ کہ جب وہ آزاد ہوئی تو اسے اپنے خاندان کے بارے میں اختیار دیا گیا (دوسرا حکم یہ کہ) آنحضرت صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا کہ میراث کا حق اس شخص کے لیے ہے جس نے آزاد کیا (تیسرا حکم یہ کہ ایک دن) رسول کریم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم گھر میں تشریف لائے تو گوشت کی ہانڈی پک رہی تھی، آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کے سامنے روٹی اور گھر کا سامن لایا کیا آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا کہ کیا میں نے وہ ہانڈی نہیں دیکھی جس میں گوشت ہے؟ یعنی جب گوشت پک رہا ہے تو وہ مجھے کیوں نہیں دیا گیا؟ عرض کیا کیا کہ بے شک ہانڈی میں

نہایت پرہیزگار و گوشت بریرہ کو بطور صدقہ دیا گیا ہے اور آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم تو صدقہ نہیں مانتے۔ آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا وہ گوشت بریرہ کے لیے صدقہ ہے اور ہمارے لیے بدیہ ہے۔

(بخاری و مسلم، مشکوٰۃ شریف، جلد دوم، حدیث نمبر 323)

حدیث کے ابتدائی الفاظ کا مطلب یہ ہے کہ بریرہ جو حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا کی آزاد کردہ لونڈی تھیں اس سے سبب تین روزہ کا نافذ ہوئے پہلا حکم تو یہ کہ جب بریرہ آزاد ہوئی تو اسے اختیار دے دیا گیا کہ چاہے تو وہ اپنے خاوند کہ جس کا نام "خیث" تھا سے نکاح میں رہے یا اس سے جدائی اور طلاق اختیار کر لے۔

یہاں کے یہاں "خیث" کہلاتا ہے یعنی جو لونڈی کسی کے نکاح میں ہو تو آزاد ہونے کے بعد اسے اختیار ہے کہ چاہے تو خاوند کے نکاح میں رہے چاہے اس سے جدائی اختیار کر لے لیکن حضرت امام شافعی فرماتے ہیں کہ لونڈی کو یہ اختیار اس وقت حاصل ہوگا جب کہ اس کا خاوند غلام ہو حنفیہ کہتے ہیں کہ اس کا خاوند خواہ غلام ہو خواہ آزاد ہو وہ دونوں صورتوں میں مختار ہوگی۔

بریرہ کا خاوند مغیث غلام تھا جب بریرہ نے آزاد ہونے کے بعد اس سے جدائی اختیار کر لی گویا اسے قبول نہیں کیا تو مغیث بڑا ہی پریشان ہوا یہاں تک کہ وہ بریرہ کے عشق و فراق میں روتا اور فریاد کرتا پھر تار پھا مگر بریرہ نے اس کا کوئی اثر نہیں لیا اور اس سے جدا ہی رہی۔

بریرہ کے سبب سے دوسرا حکم یہ نافذ ہوا کہ وہ یعنی لونڈی کی میراث اس شخص کے لیے ہے جس نے اسے آزاد کیا ہوگا اس کی تفصیل یہ ہے کہ بریرہ ایک یہودی کی لونڈی تھی جس نے اسے مکاتب کر دیا تھا یعنی یہودی نے اسے یہ کہہ دیا تھا کہ جب تو اسے ازہم دے گی تو آزاد ہو جائے گی جب بریرہ مطلوبہ تعداد میں درہم فراہم کرنے سے عاجز ہو گئی تو حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا کی خدمت میں حاضر ہوئیں تاکہ اگر وہ کچھ دے دیں تو اپنے مالک کو دے کر آزادی کا صلحہ زیب تن کرے، حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا نے فرمایا کہ اپنے مالک سے پوچھا اگر وہ تجھے بیچے تو میں خریدے لیتی ہوں۔ بریرہ اپنے مالک کے پاس گئی اور اس سے حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا کی خواہش بیان کی وہ فروخت کرنے پر تیار ہو گیا مگر اس نے یہ بھی کہا کہ میں اس شرط پر فروخت کرنے کے لیے تیار ہوں کہ وہ یعنی بریرہ کی میراث کے ہم حقدار ہوں گے حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا نے نبی کریم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم سے کہا کہ یہودی اس حرج کہتے ہیں اور ان کی یہ شرط ہے، آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا کہ یہودی غلط کہتے ہیں۔ میراث کا حق اسی کو دے جو آزاد کرتا ہے عائشہ رضی اللہ عنہا تم اس سے خرید کر آزاد کر دو اس کی میراث تمہارے لیے ہوگی، یہودیوں کی یہ شرط باطل ہے۔

نیز حکم جو بریرہ کے سبب سے نافذ ہوا اس کا ذکر حدیث کے آخر میں کیا گیا ہے اس کا حاصل اور مطلب یہ ہے کہ اگر مسحق زکوٰۃ کا مال دیا جائے اور مسحق زکوٰۃ مال لے کر ایسے شخص کو دے دے جو زکوٰۃ کا مسحق نہیں ہے تو اس کے لیے یہ مال حلال و جائز ہوگا کیونکہ زکوٰۃ دینے والے نے تو ایک صحیح شخص اور مسحق کو مال دے دیا اور وہ مال اس مسحق زکوٰۃ کی ملکیت ہوگا اب وہ جس

فرض کو بھی اپنا مال دے گا جائز اور درست ہوگا اصطلاح میں اسے "تملیک" کہا جاتا ہے جو جائز اور حلال ہے۔

مکاتب کی ولاء کا آقا کیلئے ہونے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا أَدَّى الْمُكَاتِبُ عَتَقَ وَلَاؤُهُ لِلْمَوْلَى وَإِنْ عَتَقَ بَعْدَ مَوْتِ الْمَوْلَى) لِأَنَّهُ عَتَقَ عَلَيْهِ بِمَا بَاشَرَ مِنَ السَّبَبِ وَهُوَ الْكِتَابَةُ وَقَدْ قَرَّرْنَاهُ فِي الْمُكَاتِبِ (وَكَذَا الْعَبْدُ الْمُوصَى يَعْتِقُهُ أَوْ بَشَرَانِهِ وَعَتَقَهُ بَعْدَ مَوْتِهِ) لِأَنَّ فِعْلَ الْوَصِيِّ بَعْدَ مَوْتِهِ كَفِعْلِهِ وَالتَّرَكُّ عَلَى حُكْمٍ مِثْلِهِ

(وَإِنْ مَاتَ الْمَوْلَى عَتَقَ مُدَبَّرُوهُ وَأَمَهَاتُ أَوْلَادِهِ) لِمَا بَيَّنَّا فِي الْعَتَاقِ (وَوَلَاؤُهُ لَهُ) لِأَنَّهُ أَغْتَقَهُمُ بِالْتَّذْيِيرِ وَالْإِسْتِيلَادِ .

(وَمَنْ مَلَكَ ذَا رَحِمٍ مَحْرُومٍ مِنْهُ عَتَقَ عَلَيْهِ) لِمَا بَيَّنَّا فِي الْعَتَاقِ (وَوَلَاؤُهُ لَهُ) لِوُجُودِ السَّبَبِ وَهُوَ الْعَتَقُ عَلَيْهِ

ترجمہ

اور جب مکاتب نے کتابت کا بدل ادا کر دیا ہے تو وہ آزاد ہو جائے گا۔ اور ولاء اس کے آقا کو مل جائے گی۔ خواہ وہ آقا کی موت کے بعد آزاد ہوا ہے اس لئے کہ مکاتب سابقہ عقد کے سبب آزاد ہونے والا ہے اور کتاب مکاتب میں ہم نے اس کو بیان کر دیا ہے۔

اور اسی طرح جب کسی غلام موصی کی ولاء یا آقا کی موت کے بعد کسی غلام کو خریدنے یا اس کو آزاد کرنے کی وصیت کی گئی ہے اور اس کی ولاء بھی اس فوت ہونے والے آقا کو ملے گی۔ کیونکہ آقا کی موت کے وہی کا عمل یہ آقا کے عمل کے حکم میں ہے۔ اور ترکہ بھی اسی کی وصیت پر باقی رہنے والا ہے۔

اور جب آقا فوت ہو جائے تو اس کے مدبر اور امہات اولاد یہ سب آزاد ہو جائیں گے۔ اسی دلیل کے سبب سے جس ہم کتاب عتاق میں بیان کر آئے ہیں۔ اور ان سب کی ولاء آقا کو ملے گی۔ کیونکہ آقا ہی اس کو مدبیر اور استیلا کے سبب سے آزاد کرنے والا ہے۔

اور جو شخص ذی رحم محرم کا مالک بنا ہے تو وہ مملوک اس کے مالک بننے کے سبب سے آزاد ہو جائے اسی دلیل کے سبب سے جس ہم کتاب عتاق میں بیان کر آئے ہیں۔ اور مملوک کی ولاء مالک کو ملے گی کیونکہ اس کی آزادی ولاء کے سبب پر پائی گئی ہے۔

شرح

عن سمرة، عن النبی صلی اللہ علیہ وسلم، وقال موسى فی موضع آخر: عن سمرة بن جندب فیما یحسب حماد قال: قال رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم: "من ملک ذا رحم محرم فهو حر". (ابو داؤد، کتاب العتق، حدیث 3949، ابن ماجہ، کتاب العتق، حدیث (2326))

حضرت سیدنا سرور بن جندب رضی اللہ عنہ روایت کرتے ہیں کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا، "جو کوئی اپنے زوی رحم کا مالک ہو جائے تو وہ آزاد ہو جائے گا۔"

اس بات کا اعجاز کرتا بھی مشکل ہے کہ اس قانون کے تحت کتنے غلام آزاد ہوئے لیکن ان سے بھی یہ معلوم ہوتا ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے خلف موروثوں میں غلام آزاد کرنے کی کس حد تک ترغیب دی ہے۔

دوسرے کی باندی سے نکاح کرنے کا بیان

(وَإِذَا تَزَوَّجَ عَبْدٌ رَجُلًا أُمَّةً لِأَخَوٍ فَأَعْتَقَ مَوْلَى الْأُمَةِ الْأُمَةُ وَهِيَ حَامِلٌ مِنَ الْعَبْدِ عَنَقَتْ وَعَنَقَ حَمْلُهَا، وَوَلَاءُ الْحَمْلِ لِمَوْلَى الْأُمِّ لَا يَنْتَقِلُ عَنْهُ أَبَدًا) لِأَنَّهُ عَنَقَ عَلَى مُغْنِيَةِ الْأُمِّ مَقْصُودًا إِذْ هُوَ جُزْءٌ مِنْهَا يَقْبَلُ الْإِغْتِاقَ مَقْصُودًا فَلَا يَنْتَقِلُ وَلَاؤُهُ عَنْهُ عَمَلًا بِمَا رَوَيْنَا) وَكَذَلِكَ إِذَا وَلَدَتْ وَلَدًا لِأَقْلٍ مِنْ سِتَّةِ أَشْهُرٍ (لِلَّتِي تَقِينُ بِقِيَامِ الْحَمْلِ وَقَتِ الْإِغْتِاقِ) أَوْ وَلَدَتْ وَلَدَيْنِ أَحَدُهُمَا لِأَقْلٍ مِنْ سِتَّةِ أَشْهُرٍ (لِأَنَّهُمَا قَوَامَانِ يَتَعَلَّقَانِ مَعًا).

وَهَذَا بِخِلَافِ مَا إِذَا وَالَتْ رَجُلًا وَهِيَ حُبْلَى وَالزَّوْجُ وَالْي غَيْرُهُ حَيْثُ يَكُونُ وَلَاءُ الْوَلَدِ لِمَوْلَى الْأَبِ لِأَنَّ الْجَيْنَ غَيْرُ قَابِلٍ لِهَذَا الْوَلَاءِ مَقْصُودًا، لِأَنَّ تَمَامَهُ بِالْإِجْبَابِ وَالْقَبُولِ وَهُوَ لَيْسَ بِمَحَلٍّ لَهُ.

قَالَ (فَبِإِنْ وَلَدَتْ بَعْدَ عِتْقِهَا لِأَكْثَرِ مِنْ سِتَّةِ أَشْهُرٍ وَلَدًا فَلَاؤُهُ لِمَوْلَى الْأُمِّ) لِأَنَّهُ عَنَقَ تَبَعًا لِلْأُمِّ لِاتِّصَالِهِ بِهَا بَعْدَ عِتْقِهَا فَتَبَعَهَا فِي الْوَلَاءِ وَلَمْ يَتَقَنَّ بِقِيَامِهِ وَقَتِ الْإِغْتِاقِ حَتَّى يَغْنَى مَقْصُودًا.

ترجمہ

اور جب کسی بندے کے غلام نے دوسرے آدمی کی باندی کے ساتھ نکاح کیا ہے اور باندی کو اس کے آقا نے آزاد کر دیا ہے۔ حالانکہ وہ اسی غلام سے حاملہ ہے تو اس باندی کے ساتھ اس کا حمل بھی آزاد ہو جائے گا۔ اور حمل کی ولادہ اس ماں کے آقا کیلئے ہوگی اور وہ اس سے کسی طرح بھی منتقل نہ ہوگی۔ کیونکہ یہ حمل ایک مقصد ہوتا ہے جو اس کو آزاد کرنے پر ہوا ہے۔ اور حمل ماں کا حصہ ہے اور پختہ آزادی کو قبول کرنے والا ہے پس ہماری روایت کردہ حدیث کے مطابق اس حمل کی ولادہ آزاد کرنے والے کی ماں سے منتقل نہ ہوگا۔ اور اسی طرح جب اس نے چھ ماہ سے کم مدت میں بچے کو جنم دیا ہے اور آزادی کے وقت حمل ہونے کا بھی یقین ہے یا پھر اس نے دو بچوں کو جنم دیا ہے اور ان میں سے ایک چھ ماہ کی مدت سے بھی کم مدت میں پیدا ہوا ہے۔ کیونکہ یہ دونوں جڑو سے بچے ہیں۔ اور اسٹھے پیدا ہوئے ہیں۔ اور یہ حکم اس صورت کے خلاف ہے جب باندی نے حاملہ ہونے کی حالت میں کسی بندے سے مولوات کا عقد کیا ہے اور خاوند نے کسی دوسرے سے مولوات کیا ہے تو اب بچے کی ولادہ باپ کے آقا کیلئے ہوگی۔ کیونکہ جنین بطور ارادہ اس کی ولادہ کو قبول کرنے والا نہیں ہے۔ اس لئے کہ ولادہ کا پورا ہونا یا یہاں تک کہ مولوات کے موقوف ہے اور جنین اس کا حمل نہیں ہے اور جب آزادی کے بعد چھ ماہ کی مدت کے بعد اس باندی نے ایک بچے کو جنم دیا ہے تو اس کی ولادہ اس کے آقا کیلئے ہوگی۔ کیونکہ وہ بچہ ماں کے تابع ہوتے ہوئے آزاد ہوا ہے کیونکہ ماں کی آزادی کے بعد وہ بچہ ماں سے ملنے والا ہے۔ پس ولادہ بھی اسی کے تابع ہوگی۔ اور ارحام کے وقت بھی اس بچے کے موجود ہونے کا یقین نہیں ہے کیونکہ وہ بطور مقصد بن کر آزاد ہونے والا ہے۔

شرح

علامہ ابن عابدین شامی آفندی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ لوٹری غلام نے اگر خود نکاح کر لیا یا ان کا نکاح کسی اور نے کر دیا تو یہ نکاح مولیٰ کی اجازت پر موقوف ہے جائز کر دے گا نافذ ہو جائے گا، رد کر دے گا باطل ہو جائے گا، پھر اگر وہ بی بی ہو چکی اور مولیٰ نے رد کر دیا تو جب تک آزاد نہ ہو لوٹری اپنا مہر طلب نہیں کر سکتی، نہ غلام سے مطالبہ ہو سکتا ہے اور اگر وہ بی بی نہ ہوئی جب تو مہر واجب ہی نہ ہوا۔ یہاں مولیٰ سے مراد وہ ہے جسے اس کے نکاح کی ولایت حاصل ہو، مثلاً مالک یا تابع ہو تو اس کا باپ یا دادا یا کسی یا وسی اور لوٹری، غلام سے مراد عام ہیں، مدت، مکان، مازون، ام ولد یا وہ جس کا کچھ حصہ آزاد ہو چکا سب کو شامل ہے۔ مکان تب اپنی لوٹری کا نکاح اپنے اذن سے کر سکتا ہے اور اپنا یا اپنے غلام کا نہیں کر سکتا اور مازون غلام، لوٹری کا بھی نہیں کر سکتا۔ مولیٰ کی اجازت سے غلام نے نکاح کیا تو مہر و نفقہ و غلام پر واجب ہے، مولیٰ پر نہیں اور مرگیا تو مہر و نفقہ دونوں ساتھ اور غلام خالص مہر و نفقہ کے سبب بیچ ڈار جائے گا اور مہر مکان تب نہ بیچے جائیں بلکہ انھیں حکم دیا جائے کہ کما کر ادا کرتے رہیں۔ ہاں مکان اگر بدل کتابت سے عجز ہو تو اب مکان تب نہ رہے گا اور مہر و نفقہ میں بیچا جائے گا اور غلام کی بی بی اس کا مولیٰ کرے، اگر وہ انکار کرے تو اس کے سامنے قاضی بیچ کر دے گا اور یہ بھی ہو سکتا ہے کہ جن دلوں کو فروخت ہو رہا ہے، مولیٰ اپنے پاس سے اسے دام دیدے اور فروخت نہ ہونے دے۔ (روایتاً کتاب نکاح غلام)

باپ کے آزاد کرنے کے سبب بیٹے کی ولاد کا بیان

(لَبَانَ أُغْنِيَ الْآبَ جَرَّ وَلَاءَ ابْنِهِ وَانْتَقَلَ عَنْ مَوَالِي الْأُمِّ إِلَى مَوَالِي الْآبِ) لِأَنَّ الْغِنَى  
هَاهُنَا فِي الْوَلَدِ يُنْتَبِغُ تَبَعًا لِلْأُمِّ، بِخِلَافِ الْأَوَّلِ، وَهَذَا لِأَنَّ الْوَلَاءَ يَمْتَنِرُ لِهَذَا النَّسَبِ قَالَ  
عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (الْوَلَاءُ لِحِمَّةٍ كُلِّحِمَّةٍ النَّسَبِ لَا يُبَاعُ وَلَا يُوهَبُ وَلَا يُورَثُ)  
لَمْ النَّسَبِ إِلَى الْآبَاءِ فَكَذَلِكَ الْوَلَاءُ وَالنَّسَبُ إِلَى مَوَالِي الْأُمِّ كَانَتْ لِعَدَمِ أَهْلِيَّةِ الْآبِ  
ضَرُورَةً، فَإِذَا صَارَ أَهْلًا عَادَ الْوَلَاءُ إِلَيْهِ، كَوَلَدِ الْمَلَاعِنَةِ يُنْسَبُ إِلَى قَوْمِ الْأُمِّ ضَرُورَةً  
، فَإِذَا أَكْذَبَ الْمَلَاعِنُ نَفْسَهُ يُنْسَبُ إِلَيْهِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا أُغْنِيَ الْمَعْتَدَةُ عَنْ مَوْتِ أَوْ  
طَلَاقِ فَجَاءَتْ بِوَلَدٍ لَأَقْلَ مِنْ مَسْتَيْنِ مِنْ وَقْتِ الْمَوْتِ أَوْ الطَّلَاقِ حَيْثُ يَكُونُ الْوَلَدُ  
مَوَالِي لِمَوَالِي الْأُمِّ وَإِنْ أُغْنِيَ الْآبُ لِنَعْدَرِ إِضَافَةِ الْمُعْلُوقِ إِلَى مَا بَعْدَ الْمَوْتِ وَالطَّلَاقِ  
الْبَائِسِ لِمَعْرُومَةِ الْوَطَنِ وَبَعْدَ الطَّلَاقِ الرَّجْعِيُّ لِمَا أَنَّهُ يُعْصِرُ مُرَاجَعًا بِالشَّكِّ فَاسْنِدُهُ إِلَى  
خَالَةِ الْمَنَاجِحِ لَكَانَ الْوَلَدُ مَوْجُودًا عِنْدَ الْإِغْنَاءِ فَغَنَى مَقْصُودًا

ترجمہ

اور جب باپ نے آزاد کر دیا ہے تو وہ اپنے بیٹے کی ولاد کو حاصل کرنے والا ہوگا اور ولاد ماں کے آقاؤں سے باپ کے  
آقاؤں کی جانب منتقل ہو جائے گا۔ کیونکہ اس حالت میں ماں کے تابع ہو کر بچے میں ولاد ثابت ہوئی ہے۔ بخلاف صورت اول کے  
کیونکہ یہ حکم تو اس سبب سے ہے کہ ولاد نسب کے حکم میں ہے۔ نبی کریم ﷺ نے ولاد کسی قرابت کی طرح ایک قرابت ہے۔ جس کو  
ذروخت کیا جاسکتا ہے اور نہ ہی ہمہ کیا جاسکتا ہے۔ اور یہ نہ ہی موروث ہوتا ہے۔ جبکہ نسب آباء سے ثابت ہونے والا ہے پس ولاد  
بھی آہ ثابت ہوگی۔ اور باپ کے اہل نہ ہونے کے سبب سے ضرورت کے پیش نظر ماں کے آقاؤں کی جانب ولاد کو منسوب کیا  
جاتا ہے۔ ہاں البتہ جب باپ ولاد کا اہل بن گیا ہے تو ولاد اس کی جانب منتقل ہو جائے گی۔ جس طرح لعان کرنے پر بچے کو  
ضرورت کی بناء پر والدہ کی قوم کی جانب منسوب کر دیا جاتا ہے۔ مگر جب ملائ اپنے آپ کی تکذیب کر دیتا ہے تو پھر بچہ اسی کی  
جانب منسوب کیا جاتا ہے۔ یہ خلاف اس صورت کے کہ جب معتدہ موت یا طلاق کے سبب سے آزاد ہوگئی ہے اور اس موت یا  
طلاق کے وقت سے دو سال کم میں اس نے ایک بچے کو جنم دیا ہے تو وہ بچہ ماں کے آقاؤں کا ہوگا۔ خواہ باپ آزادی کیوں نہ کیا گیا  
ہو۔ کیونکہ موت کے بعد عوق کو منسوب کرنا ممکن نہیں ہے جبکہ طلاق بائنہ کے بعد بھی جانب بھی اس کو منسوب کرنا ممکن نہیں ہے۔ اس  
لئے کہ بائنہ طلاق کے بعد دلی کرنا حرام ہے اور طلاق رجعی کے بعد بھی منسوب کرنا ممکن نہیں ہے کیونکہ وہ رجوع کرنے والا بناتا ہے

لیکن شک کے ساتھ رجوع کرنے والا ہے۔ پس اس علق کو حالت نکاح کی جانب منسوب کر دیا جائے گا۔ کیونکہ آزادی کے وقت لڑکا موجود تھا پس وہ بھی مقصود بنے ہوئے آزاد ہوا ہے۔

معقہ کا نکاح غلام سے بچے کو جنم دینے کا بیان

(وَفِي الْجَامِعِ الصَّغِيرِ وَإِذَا تَزَوَّجَتْ مُعْتَقَةً بَعِيدَةً أَوْلَادًا فَحَنَى الْأَوْلَادَ فَعَقَلَهُمْ عَلَى مَوَالِي الْأُمِّ) لَا تَنْهَمُ عَنْقُوا أَبْعَادُ مَتِّهِمْ وَلَا عَاقِلَةٌ لِأَبِيهِمْ وَلَا مَوْلَى، فَالْحَقُّ أَيْمًا إِلَى الْأُمِّ ضَرُورَةٌ كَمَا فِي وَلَدِ الْمَلَاعِنَةِ عَلَى مَا ذَكَرْنَا (فَإِنْ أُعْطِيَ الْآبُ جَرًّا وَلَا أَوْلَادَ إِلَى نَفْسِهِ) لِمَا بَيَّنَّا (وَلَا يَرْجِعُونَ عَلَى عَاقِلَةِ الْآبِ بِمَا عَقَلُوا) لَا تَنْهَمُ حِينَ عَقَلُوهُ كَانَ الْوَلَاءُ نُسَابَةً لَهُمْ، وَإِنَّمَا يَنْبَغُ لِلْآبِ مَقْصُودًا لِأَنَّ سَبَبَهُ مَقْصُودٌ وَهُوَ الْعَتَقُ، بِخِلَافِ وَلَدِ الْمَلَاعِنَةِ إِذَا عَقَلَ عَنْهُ قَوْمُ الْأُمِّ ثُمَّ أَخَذَبَ الْمَلَاعِنُ نَفْسَهُ حَيْثُ يَرْجِعُونَ عَلَيْهِ، لِأَنَّ النَّسَبَ هُنَا لِكَ يَنْبَغُ مُسْتَسْنَدًا إِلَى وَقْتِ الْعُلُوقِ وَكَانُوا مَجْبُورِينَ عَلَى ذَلِكَ فَيَرْجِعُونَ.

ترجمہ

اور جامع صغیر میں ہے کہ جب باندی آزاد ہونے والی نے کسی غلام کے ساتھ نکاح کیا ہے اور اس نے کئی بچوں کو جنم دیا ہے اور لڑکوں نے کوئی جنایت کر ڈالی ہے تو ان کی دیت ماں کے آقاؤں پر ہوگی۔ کیونکہ وہ سارے اپنے والدہ کے تابع ہو کر آزاد ہونے والے ہیں۔ اور ان کے باپ کی نہ کوئی عاقلہ ہے اور نہ ہی آقا ہیں۔ پس ضرورت کے سبب سے والدہ کے آقاؤں پر ہوگی۔ جس طرح ملاعنہ کے بچے کا عظم ہے جس طرح ہم بیان کر آئے ہیں۔

اس کے بعد جب باپ بھی آزاد ہو چکا ہے اور وہ اولاد کی ولایت کو اپنی جانب لے جانے والا ہوگا۔ اسی دلیل کے سبب سے جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔

اور والدہ کی عاقلہ اور کردہ مال عقل کو باپ کی عاقلہ سے واپس نہ سکے گی۔ کیونکہ جب انہوں نے دیت ادا کی ہے اس وقت ان کیلئے ولایت ثابت تھی۔ جبکہ باپ کیلئے ولایت آزادی کے حصر میں جا کر کہیں ثابت ہوئی ہے لہذا اس کے حق میں دیت کے ثبوت کا سبب قاصر ہے۔ برخلاف ملاعنہ بچے کے کیونکہ ماں کی عاقلہ نے اگر اس کی دیت ادا کر دی ہے اور اس کے بعد ماں نے اپنے آپ کی تکذیب کر دی ہے تو والدہ کی قوم کی عاقلہ باپ سے دیت میں دیئے گئے مال کو واپس لیں گے۔ کیونکہ وہاں علق وقت کی جانب منسوب ہو کر نسب ثابت ہوا ہے اور والدہ کی قوم دیت کی ادائیگی میں مجبور ہے پس ان کو باپ سے رجوع کرنے کا حق حاصل ہوگا۔

ام ولد کے بچے کا ماں کے حکم میں ہونے کا بیان

اور جب آقا نے اپنی ام ولد کا نکاح کر دیا تو اس کے بعد اگر اس نے بچہ پیدا کیا تو وہ بچہ اپنی ماں کے حکم میں ہوگا اس لئے کہ آزاد ہونے کا حق بچے کی طرف سزا نیت کر جاتا ہے جس طرح تدبیر میں سزا نیت کر جاتا ہے۔ کیا آپ دیکھتے نہیں کہ آزاد عورت کا بچہ آزاد ہوتا ہے۔ اور خالص باندی کا بچہ خالص غلام ہوتا ہے۔ اور نسب شوہر سے ثابت ہوتا ہے اس لئے کہ فراش اسی کا ہوتا ہے اگرچہ نکاح فاسد ہی کیوں نہ ہو اس وجہ سے کہ نکاح فاسد بھی احکام میں نکاح صحیح کے ساتھ ملا ہوا ہے اس لئے اگر آقا اس بچے کا دعویٰ بھی کرے تو آقا سے اس کا نسب ثابت نہیں ہوگا۔ اس لئے کہ اس بچے کا نسب آقا کے علاوہ دوسرے باپ سے ثابت ہے اور بچہ آزاد ہو جائے گا اور اس کی ماں اس آقا کی ام ولد ہو جائے گی کیونکہ آقا اس کا اقرار کر چکا ہے۔

محلی کا آزاد کردہ عرب کی عورت سے شادی کرنے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ تَزَوَّجَ مِنَ الْعَجَمِ بِمُعْتَقَةٍ مِنَ الْعَرَبِ فَلَدَتْ لَهُ أَوْلَادًا) فَلَاءُ أَوْلَادِهَا لِمَوْلَاهَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَهُوَ قَوْلُ مُحَمَّدٍ رَحِمَهُ اللَّهُ.  
وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ: حُكْمُهُ حُكْمُ أَبِيهِ، لِأَنَّ النَّسَبَ إِلَى الْأَبِ كَمَا إِذَا كَانَ الْأَبُ عَرَبِيًّا، بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَ الْأَبُ عَبْدًا لِأَنَّهُ قَالِكٌ مَعْنَى.  
وَلَهُمَا أَنْ وَلَاءُ الْعَقَائِقِ قَوِيٌّ مُعْتَبَرٌ فِي حَقِّ الْأَحْكَامِ حَتَّى أُغْتَبِرَ الْكُفَاءُ فِيهِ، وَالنَّسَبُ فِي حَقِّ الْعَجَمِ ضَعِيفٌ لِإِنَّهُمْ ضَعُّوا أَنْسَابَهُمْ وَلِهَذَا لَمْ تُغْتَبَرِ الْكُفَاءُ فِيهِمَا بَيْنَهُمْ بِالنَّسَبِ، وَالْقَوِيُّ لَا يُعَارِضُ الضَّعِيفَ، بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَ الْأَبُ عَرَبِيًّا لِأَنَّ أَنْسَابَ الْعَرَبِ قَوِيَّةٌ مُعْتَبَرَةٌ فِي حُكْمِ الْكُفَاءِ وَالْعَقْلِ، كَمَا أَنَّ تَنَاصُرَهُمْ بِهَا فَاغْتُثَّ عَنْ الْوَلَاءِ.

قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ: الْخِلَافُ فِي مُطْلَقِ الْمُعْتَقَةِ وَالْوَضْعُ فِي مُعْتَقَةِ الْعَرَبِ وَقَعَ اتِّفَاقًا) وَلِیَ الْجَمَاعِ الصَّغِيرِ: بَطِیُّ كَافِرٍ تَزَوَّجَ بِمُعْتَقَةٍ كَافِرَةٍ ثُمَّ أَسْلَمَ الْبَطِیُّ وَوَالِی رَجُلًا ثُمَّ وَلَدَتْ أَوْلَادًا. قَالَ أَبُو حَنِيفَةَ وَمُحَمَّدٌ: مَوَالِیْهِمْ مَوَالِیْ أُمَّهِمْ.

وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ: مَوَالِیْهِمْ مَوَالِیْ آبِیْهِمْ (لِأَنَّ الْوَلَاءَ وَإِنْ كَانَ أَضْعَفَ فَهُوَ مِنْ جَانِبِ الْأَبِ فَصَارَ كَالْمَوْلُودِ بَيْنَ وَاحِدٍ مِنَ الْمَوَالِیِ وَبَيْنَ الْعَرَبِیَّةِ. وَلَهُمَا أَنْ وَلَاءُ الْمَوْلَاةِ



أَصْعَفُ حَتَّى يَقْبَلَ الْفَسَخَ، وَوَلَاءُ الْعَتَاةِ لَا يَقْبَلُهُ، وَالضَّعِيفُ لَا يَنْظُرُ فِي مُقَابَلَةِ الْقَوِي، وَإِنْ كَانَ الْأَبَوَانِ مُعْتَقَيْنِ فَالنَّسَبُ إِلَى قَوْمِ الْأَبِ لِأَنَّهُمَا اسْتَوَيَا، وَالتَّرْجِيحُ لِجَانِبِهِ لِشَبَهِهِ بِالنَّسَبِ أَوْ لِأَنَّ النُّصْرَةَ بِهِ أَكْثَرُ.

ترجمہ

اور جب کسی عجمی شخص نے کسی عربی کی آزاد کردہ عورت کے ساتھ شادی کی ہے اور اس سے اولاد ہوئی ہے۔ تو حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک اس کی اولاد کی ولاد والدہ کے آقاؤں کیلئے ہوگی۔ اور امام محمد علیہ الرحمہ کا قول بھی اسی طرح ہے۔  
حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اولاد کا حکم ان کے باپ کی طرح ہوگا۔ کیونکہ نسب باپ سے چلے والا ہے جس طرح جب عربی باپ ہے تو ولاد والدہ کے موالیٰ کو نہ ملے گی۔ بہ خلاف اس حالت کے کہ جب باپ غلام ہے۔ کیونکہ غلام مکمل طور پر فوت شدہ کے حکم میں ہے۔

طرفین کی دلیل یہ ہے کہ جب ولاد عتاقہ ایک مضبوط چیز ہے اور احکام کے بارے میں اس کا اعتبار بھی کیا جاتا ہے حتیٰ کہ اس میں کفالت کا اعتبار بھی ہوتا ہے جبکہ عجمیوں کے حق میں نسب کا معاملہ کمزور ہے کیونکہ عجمیوں نے اپنے نسب ضائع کر دیے ہیں کیونکہ ان کے درمیان نسب کے سبب سے کفالت کا اعتبار نہیں کیا جاتا اور کوئی ضعیف قوی سے معارضہ کرنے والا نہیں ہوتا بہ خلاف اس صورت کے کہ جب باپ نسب کے اعتبار سے عربی ہے۔ کیونکہ اہل عرب کے نسب مستحکم ہیں۔ اور کفالت و دیت کے بارے میں ان کا اعتبار بھی کیا جاتا ہے کیونکہ ان کا تناصر نسبوں کے سبب سے ہوتا ہے اور نسبوں سے تناصر نے ان کو ولاد سے بے پرواہ کر دیا ہے۔

مصنف رضی اللہ عنہ نے کہا ہے کہ یہاں جو اختلاف ہے وہ مطلق طور پر آزاد کردہ باندی کے بارے میں ہے جبکہ امام قدوری علیہ الرحمہ نے معتقہ کو عرب کے ساتھ ملا دیا ہے اور ان کی یہ وضع اتفاقی ہے۔

جامع صغیر میں ہے کہ ایک بطلی کافر نے کسی قوم کی آزاد کردہ شادی کی ہے اس کے بعد وہ بطلی مسلمان ہو گیا ہے اور اس نے کسی بندے سے موالات کا عقد کیا ہے اور اس کے بعد معتقہ سے اس کی اولاد ہوئی ہے تو طرفین نے یہ کہا ہے کہ اس اولاد کی ولاد مانک اس ماں کے آقا ہوں گے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ ان کے باپ موالیٰ ان کے موالیٰ ہوں گے کیونکہ خواہ وہ ضعیف ہیں مگر وہ باپ کی جانب سے ہیں اور یہ اسی طرح ہو جائے گا کہ جب کسی عجمی اور آزاد عربی عورت کے درمیان پیدا ہونے والا بچہ ہے۔

طرفین کی دلیل یہ ہے کہ موالات کی ولاد کمزور ہوتی ہے کیونکہ وہ خراج کو قبول کرنے والی ہے جبکہ ولاد عتاقہ یہ خراج کو قبول کرنے والا ولا نہیں ہے۔ اور قوی کے سامنے کمزور کی کیا اوقات ہے۔

اور جب والدین دونوں متفق ہیں تو بچہ باپ کی قوم کی جانب منسوب کیا جائے گا۔ کیونکہ ماں باپ دونوں برابر ہیں اور باپ کی جانب کو ترجیح اس سبب سے دی جائے گی کیونکہ ولادت کے مشاہدے یا پھر اس سبب سے کہ باپ کی قوم سے مدد زیادہ ملنے والی ہے۔

شرح

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ ایک شخص عاقل بالغ کسی کے ہاتھ پر مشرف باسلام ہوا اس نو مسلم نے اس سے یا کسی دوسرے سے سوال کی یعنی یہ کہا کہ اگر میں مر جاؤں تو میرا وارث تو ہے اور مجھ سے کوئی جنتیت ہو تو دیت تجھے دینی ہوگی اس نے قبول کر لیا یہ موالاۃ صحیح ہے اسکا نام مولیٰ الموالاۃ ہے اور دونوں جانب سے بھی موالاۃ ہو سکتی ہے یعنی ہر ایک دوسرے سے کہے کہ تو میرا وارث ہوگا اور میری جنتیت کی دیت دے گا اور دوسرا قبول کرے۔ اس کے لیے شرط یہ ہے کہ مولیٰ عرب میں سے نہ ہو۔ (روقیار کتاب ولادت و بیروت)

ولائے عتاقہ کا سبب عصبہ بننے کا بیان

قَالَ (وَوَلَاءُ الْعَصَاةِ تَعَصِبُ وَهُوَ أَحَقُّ بِالْمِيرَاثِ مِنَ الْعَمَّةِ وَالْخَالَةِ) (لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ لِلَّذِي اشْتَرَى عَبْدًا فَأَعْتَقَهُ هُوَ أَخُوكَ وَمَوْلَاكَ ، إِنْ شَكَرَكَ فَهُوَ خَيْرٌ لَّهِ وَشَرٌّ لَّكَ ، وَإِنْ كَفَرَكَ فَهُوَ خَيْرٌ لَّكَ وَشَرٌّ لَّهِ ، وَلَوْ مَاتَ وَلَمْ يَتْرُكْ وَإِرَاثًا كُنْتَ أُمَّتَ عَصَبَتِهِ) (وَوَزَّتْ ابْنَةُ حَنْزَلَةَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُمَا عَلَى سَبِيلِ الْعَصُوبَةِ مَعَ قِيَامِ وَإِرَاثٍ) (وَإِذَا كَانَ عَصَبَةٌ فَقَدْ لَمْ عَلَى ذَوِي الْأَرْحَامِ وَهُوَ الْمَرْوِيُّ عَنْ عَلِيٍّ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ) (فَبِإِنْ كَانَ لِلْمُعْتَقِ عَصَبَةٌ مِنَ النَّسَبِ فَهُوَ أَوْلَى مِنَ الْمُعْتَقِ) ، لِأَنَّ الْمُعْتَقَ آخِرُ الْعَصَبَاتِ ، وَهَذَا لِأَنَّ قَوْلَهُ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (وَلَمْ يَتْرُكْ وَإِرَاثًا) قَالُوا : الْمُرَادُ مِنْهُ وَإِرَاثٌ هُوَ عَصَبَةٌ بِذَلِيلِ الْحَدِيثِ الثَّانِي فَنَآخِرُ عَنِ الْعَصَبَةِ ذَوِي الْأَرْحَامِ .

ترجمہ

اور ولایت عتاق کے سبب سے انسان عصبہ بن جاتا ہے اور وہ پھر بھی اور خالہ کی نسبت زیادہ حقدار بنتا ہے۔ کیونکہ نبی کریم ﷺ نے ایک غلام کو خرید کر آزاد کرنے والے بندے سے ارشاد فرمایا تھا کہ وہ تیرا دینی بھائی ہے اور آقا ہے اور اگر وہ تجھ کو برے دے دیتا ہے تو وہ اس کے حق میں اچھا ہوگا جبکہ تیرے لئے بہتر نہ ہوگا۔ ہاں البتہ جب وہ تیری ناشکری کرتا ہے تو تیرے بہتر ہوگا۔ اور اس کے حق میں اچھا نہ ہوگا۔

اور جب کوئی بندہ وارث چھوڑے بغیر فوت ہو جائے تو تم اس کے عصبہ بن جاؤ گے۔ اور نبی کریم ﷺ نے عصبہ ہونے کے سبب سے حضرت حمزہ رضی اللہ عنہ کی بیٹی کو میراث دلوائی تھی۔ حالانکہ وارث بھی موجود تھے۔ اور جب موالی غناۃ عصبہ ہوگا تو اس کو ذوالارحام پر تقدم حاصل ہوگا۔ حضرت علی المرتضیٰ رضی اللہ عنہ سے اسی طرح روایت کیا گیا ہے۔ اور جب معتق کا کوئی نسب عصبہ ہے تو اس کو معتق پر تقدم حاصل ہوگا۔ کیونکہ معتق سب سے آخری عصبہ ہے۔ اور یہ حکم اس دلیل کے سبب سے ہے کہ نبی کریم ﷺ کے ارشاد گرامی کہ جس نے کوئی وارث نہ چھوڑا "اس سے مشائخ فقہاء نے عصبہ وارث مراد لیا ہے۔ کیونکہ اس پر دوسری حدیث دلیل ہے۔ پس معتق عصبہ نسبی سے مؤخر ہوگا مگر وہ ذوالارحام سے مؤخر نہ ہوگا۔

مالک مال کیلئے ملکیت ولاء ہونے کا بیان

حضرت عمر دین شعیب اپنے والد سے اور وہ اپنے دادا سے نقل کرتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا شخص مال کا وارث ہوتا ہے وہ ولاء کا بھی وارث ہوتا ہے۔ امام ترمذی نے اس حدیث کو نقل کیا ہے اور کہا ہے کہ اس حدیث کی اسناد قوی نہیں ہے۔ (مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر 290)

آزاد شدہ غلام کے مال کو ولاء کہتے ہیں لہذا حدیث کا مطلب یہ ہے کہ ایک شخص مثلاً زید کا باپ مر گیا پھر اس کے بعد اس کے باپ کا آزاد کردہ غلام یا اس کے باپ کا آزاد کردہ غلام مر تو اب یہ شخص یعنی زید اس کے مال کا وارث ہوگا کیونکہ جس طرح یہ اپنے باپ کی دیگر املاک کا وارث ہوتا ہے اسی طرح اپنے باپ کے ولاء کا بھی وارث ہے لیکن یہ حکم صرف عصبہ کے ساتھ مخصوص ہے یعنی جو عصبہ وارث مثلاً بیٹا غصہ ہونے کی حیثیت سے میت کے مال کا وارث ہوتا ہے وہی عصبہ ولاء کا وارث ہوگا لہذا آزاد کردہ غلام کی بیٹی اپنے باپ کے ولاء کی وارث نہیں ہوگی کیونکہ اگرچہ وہ اپنے باپ کے مال کی وارث ہوتی ہے مگر عصبہ نہیں ہوتی بلکہ عصبہ ہنہ تو صرف مرد ہوتے ہیں عورتیں عصبہ ہنہ نہیں ہوتیں ہاں عورت ایسے آزاد شدہ غلام کے مال کی تو وارث ہوتی ہے جسے اس نے خود آزاد کیا ہو یا اس کو اسکے آزاد کردہ غلام نے آزاد کیا ہو۔

یہ بات پہلے ہو چکی ہے کہ آزاد شدہ غلام کے اگر عصبہات نسبی نہیں ہوتے تو اس کا حق ولاء اس کو آزاد کرنے والے کو پہنچتا ہے یعنی اس کے مرنے کے بعد اس کے آزاد کردہ غلام اس کی میراث کا مالک بنتا ہے۔ اس قاعدہ کے مطابق جب آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم کا آزاد کردہ غلام مر گیا اور اس کا کوئی نسبی وارث نہیں تھا تو اس کی میراث آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم کو ملنی چاہئے تھی لیکن انبیاء چونکہ کسی کے وارث نہیں ہوتے اور نہ کوئی شخص انبیاء کا وارث ہوتا ہے اس لئے اس آزاد شدہ غلام کی میراث آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے خود نہیں لی بیت المال کے مصرف میں دیدی۔

اب سوال یہ پیدا ہوتا ہے کہ انبیاء کسی کے وارث کیوں نہیں ہوتے اور ان کی میراث کسی کو کیوں نہیں ملتی؟ اس کا جواب یہ ہے کہ انبیاء علیہم السلام دنیا کی بے ثباتی دنیا کے مال و اسباب سے بے تعلق اور دنیا کی خواہشات سے اجتناب کی صرف تعلیم ہی نہیں دیتے تھے بلکہ اپنی تعلیم پر خود عمل بھی کرتے تھے اور دنیا داری کی کوئی چیز ان کے لئے اہمیت نہیں رکھتی تھی چنانچہ ان کی حقیقت شناس نظر پر

چونکہ غفلت کا پردہ نہیں تھا اس لئے اللہ تعالیٰ کے حقیقی مالک و متصرف ہونے کا مشاہدہ اور کامل یقین ان کو حاصل ہوتا تھا دنیا کے مال و اسباب کے مستعار ہونے اور دنیا میں انسان کی مسافرانہ حالت کا نقشہ ان کے پیش نظر رہتا تھا اس لئے انہیں نہ تو دنیا کے مال و اسباب اور یہاں کے ساز و سامان سے کوئی دلچسپی ہوتی تھی اور نہ انہیں یہ خواہش ہوتی تھی کہ ہمارے فلاں عزیز و رشتہ دار کا متروکہ ہمیں مل جائے اور نہ ہی اس دنیا سے رخصت ہونے کے وقت انہیں اپنے مال و اسباب کے چھوٹنے کا کوئی افسوس ہوتا تھا کیونکہ اول تو انبیاء کے پاس دنیا کا مال و اسباب ہوتا ہی کیا تھا اور جو کچھ تمھوڑا بہت ہوتا بھی تھا تو اس سے انہیں کوئی دلچسپی نہیں ہوتی تھی لہذا انبیاء کی اس شان کے پیش نظر قانون الہی نے یہ فیصلہ نافذ کیا انبیاء اس دنیا سے رخصت ہونے کے بعد جو تمھوڑا بہت سامان و اسباب چھوڑ جاتے وہ بھی کسی کی وراثت نہیں ہوگا اور نہ انبیاء اپنی زندگی میں اپنے اقرباء کی میراث سے کوئی حصہ لیں گے چنانچہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے تمام انبیاء کی شان ان الفاظ میں بیان فرمائی ہے کہ

نحن معاشر الانبياء لا نورث ما تركنا صدقة یعنی ہم نبیوں کے مال و اسباب میں میراث جاری نہیں ہوتی ہم جو کچھ چھوڑ جاتے ہیں وہ صدقہ ہے۔

لہٰذا عصبة کا معنی سے اولیٰ ہونے کا بیان

قَالَ (فَإِنْ كَانَ لِلْمُعْتَقِ عَصَبَةٌ مِنَ النَّسَبِ فَهُوَ أَوْلَى) لِمَا ذَكَرْنَا (وَإِنْ لَمْ يَكُنْ لَهُ عَصَبَةٌ مِنَ النَّسَبِ فَمِيرَاثُهُ لِلْمُعْتَقِ) تَأْوِيلُهُ إِذَا لَمْ يَكُنْ هُنَاكَ صَاحِبُ قَرْضٍ ذُو حَالٍ ، أَمَّا إِذَا كَانَ لَهُ الْبَالِي بَعْدَ قَرْضٍ لِأَنَّهُ عَصَبَةٌ عَلَى مَا رَوَيْنَا ، وَهَذَا لِأَنَّ الْعَصَبَةَ مَنْ يَكُونُ التَّضَامُرُ بِهِ لِيَسِيَتِ النِّسْبَةَ وَبِالْمَوَالِي الْإِنْتِصَارُ عَلَى مَا مَرَّ وَالْعَصَبَةُ تَأْخُذُ مَا بَقِيَ

ترجمہ

اور جب معنی کا نسب عصبة موجود ہے تو وہ معنی سے آزاد ہوگا۔ اسی دلیل کے سبب سے جس کو ہم بیان کرائے ہیں۔ اور جب معنی کا نسب عصبة نہ ہو تو اب اس کی میراث معنی کو ملے گی۔ اور متن میں بیان کردہ کی تاویل یہ ہے کہ وہ حکم اس وقت ہوگا کہ جب معنی کے اصحاب فرائض میں سے کوئی حال والا نہ ہو۔ اور اگر کوئی ایسا وارث حقدار ہے تو صاحب فرض کے لینے کے بعد جو بچ جائے گا۔ وہ معنی کا ہوگا۔ کیونکہ معنی عصبة ہے۔ جس طرح ہم بیان کرائے ہیں۔ اور اس کی دلیل یہ بھی ہے کہ عصبة وہ ہوا کرتا ہے جس کے ساتھ خاندان اور قبیلہ کے سبب سے مدد ہوتی ہے اور سوائی میں بھی یا بھی مدد ہوتی ہے جس طرح اسکا بیان گزر گیا ہے اور بچے ہوا ترکہ عصبی لیتا ہے۔

آقا کے بعد معنی کی موت پر حقدار میراث کا بیان

(فَإِنْ مَاتَ الْمَوْلَى ثُمَّ مَاتَ الْمُعْتَقُ فَمِيرَاثُهُ لِنِسْبَةِ الْمَوْلَى ذُو نَبَاتِهِ) ، وَلَيْسَ لِلنِّسَاءِ

مِنْ الْوَلَاءِ إِلَّا مَا أَعْتَقَنْ أَوْ أَعْتَقَ مَنْ أَعْتَقَ أَوْ كَاتَبَ أَوْ كَاتَبَ مَنْ كَاتَبَ بِهَذَا اللَّفْظِ  
وَرَدَ الْحَدِيثُ عَنِ النَّبِيِّ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ وَفِي آخِرِهِ (أَوْ جَرَّ وَلَاءَ مُعْتَقِهِ)  
وَصُورَةُ الْجَرِّ قَدْ مَنَاهَا، وَلَآنَ بُيُوتَ الْمَالِكِيَّةِ وَالْقُوَّةِ فِي الْعَتَقِ مِنْ جِهَتِهَا فَيُنْسَبُ  
بِالْوَلَاءِ إِلَيْهَا وَيُنْسَبُ إِلَيْهَا مَنْ يُنْسَبُ إِلَى مَوْلَاهَا، بِخِلَافِ النَّسَبِ لِأَنَّ سَبَبَ النَّسَبِ  
فِيهِ الْفِرَاشُ، وَصَاحِبُ الْفِرَاشِ إِنَّمَا هُوَ الزَّوْجُ، وَالْمَرْأَةُ مَمْلُوكَةٌ لَا مَالِكَةً، وَكَيْسَ  
حُكْمُ مِيرَاثِ الْمُعْتَقِ مَقْصُورًا عَلَى بَنِي الْمَوْلَى بَلْ هُوَ لِعَصَّتِيهِ الْأَقْرَبُ فَأَلَّا اقْرَبُ، لِأَنَّ  
الْوَلَاءَ لَا يُورَثُ وَيَخْلُفُهُ فِيهِ مَنْ تَكُونُ النُّصْرَةُ بِهِ، حَتَّى لَوْ تَرَكَ الْمَوْلَى أَبًا وَابْنًا  
فَالْوَلَاءُ لِلْإِبْنِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَمُحَمَّدٍ لِأَنَّهُ أَقْرَبُهُمَا عُصْبَةً، وَكَذَلِكَ الْوَلَاءُ لِلْجَدِّ  
ذُو الْأَخِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ لِأَنَّهُ أَقْرَبُ فِي الْعُصْبَةِ عِنْدَهُ.

وَكَذَا الْوَلَاءُ لِلْإِبْنِ الْمُعْتَقِ حَتَّى يَرْتَهُ ذُو أَخِيهَا لِمَا ذَكَرْنَا، إِلَّا أَنَّ عَقْلَ جَنَابَةِ الْمُعْتَقِ  
عَلَى أَخِيهَا لِأَنَّهُ مِنْ قَوْمِ أَبِيهَا وَجَنَابَتُهُ كَجَنَابَتِهَا

ترجمہ

اور جب آقا کی وفات کے بعد مختن فوت ہوا ہے تو اس کی میراث مختن کے بیٹوں کو ملے گی اور اس کی بیٹیوں کو نہ ملے گی۔  
کیونکہ عورتوں کے صرف مختن یا مختن کے مختن کی یا مکتب کے مکتب کی ولایت ملتی ہے۔ اور حدیث بھی ایسے ہی الفاظ کے ساتھ  
وارد ہوئی ہے۔ اور اس حدیث کے آخر میں ان الفاظ کا اضافہ بھی ہے یا پھر ان کے مختن نے ولایت کو اپنی جانب منتقل کیا ہے۔ اور ولایت کو  
اپنی جانب لے جانے کے حکم کو ہم پہلے بیان کر آئے ہیں۔ کیونکہ مختن میں معتقد اور مالکن کی جانب سے مالک ہونے والا ہے اور  
طاقت ثابت ہوتی ہے۔ پس ولایت کے معلق مختن اپنی معتقد کی جانب منسوب ہوگا۔ (قاعدہ فقہیہ) اور اس کا وارث بھی وہی ہے  
گا اور اس کے مختن کی جانب منسوب ہوگا اس کا معلق بھی مختن کے ذریعے سے اسی معتقد کی جانب ہوگا۔ بخلاف نسب کے کیونکہ نسب  
کی جانب منسوب ہونے کا سبب فراش ہے اور فراش کا مالک خاوند ہے عورت نہیں ہوگی۔ کیونکہ عورت کو مملوکہ ہے وہ مالکن نہیں ہے  
اور مختن کی میراث کا حکم آقا کے بیٹوں تک محدود نہ ہوگا بلکہ قرہبی در در قرہبی کے حساب سے یہ میراث آقا کے عصبہ کو ملے گی۔ کیونکہ  
ولایت میں میراث چلنے والی نہیں ہے اور ولایت میں وہ آدمی آقا کا نائب ہے جس سے تصرف ثابت ہوگا یہاں تک کہ جب آقا نے بیٹا  
اور باپ کو چھوڑا ہے تو قرہبن کے نزدیک ولایت چلنے کو ملے گی۔ کیونکہ بیٹا باپ سے زیادہ قرہب عصبہ ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک اسی طرح دادا کو ولایت ملے گی اور اگر بھائی ہے تو اس کو ولایت نہ ملے گی کیونکہ امام

۔ جب علیہ الرحمہ کے نزدیک داد بھائی سے حق ولاء میں زیادہ قریبی ہے اسی طرح معتقد کے بیٹے کو ولاء ملے گی اور معتق کا وارث بھی وہی ہوگا۔ جبکہ بھائی وارث نہ ہوگا۔ اسی دلیل کے سبب سے جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ مگر معتق کی جہالت کی دیت معتقد کے بھائی پر ہوگی۔ کیونکہ بھائی اس کے باپ کی برادری کا شخص ہے۔ اور معتق کی جہالت معتقد کی جہالت جیسی ہے۔

شرح

جس شخص سے اس نے مولاۃ کی ہے اب یہ (موٹی اصل) اس ولا کو فتح کرنا چاہتا ہے تو اس کی موجودگی میں فتح کر سکتا ہے یعنی اس کو علم ہو جانا ضروری ہے کیونکہ یہ عقد غیر لازم ہے تہا فتح کر سکتا ہے دوسرے کی رضامندی ضروری نہیں۔ اور اگر دوسرے سے مولاۃ کر لی تو پہلی مولاۃ فتح ہوگئی اس میں علم کی ضرورت نہیں کہ دوسرے سے عقد کرنے سے پہلی مولاۃ خود بخود فتح ہوگئی مگر شرط یہ ہے کہ اس نے اس کی طرف سے دیت ادا نہ کی ہو اور اگر اس نے کسی معاملہ میں دیت دیدی ہے تو اب نہ فتح کر سکتا ہے نہ دوسرے سے مولاۃ کر سکتا ہے بلکہ اس کی اولاد کی طرف سے اگر اس نے دیت دے دی جب بھی فتح نہیں کر سکتا نہ دوسرے سے مولاۃ کر سکتا ہے۔

صلبی اولاد کا زیادہ قریب ہونے کا بیان

(وَلَوْ تَرَكَ الْمَوْلَىٰ اِبْنًا وَاَوْلَادَ اِبْنِ اٰخَرَ) مَعْنَاهُ بَنِي اِبْنِ اٰخَرَ (فَلْيَمِزْ اِثْمَ الْمُعْتَقِ لِلْاِبْنِ) ذُوْنِ بَنِي الْاِبْنِ لِاَنَّ الْوَلَاءَ لِلْكَبِيرِ (هُوَ الْمَرْوِيُّ عَنْ عِدَّةٍ مِنَ الصَّحَابَةِ رَضِيَ اللّٰهُ عَنْهُمْ مِنْهُمْ عُمَرُوْ وَحُلَيٌّْ وَاِبْنُ مَسْعُوْدٍ وَغَيْرُهُمْ رَضِيَ اللّٰهُ عَنْهُمْ اَجْمَعِيْنَ ، وَمَعْنَاهُ الْقُرْبُ عَلٰى مَا قَالُوْا ، وَالصَّلْبِيُّ اَقْرَبُ .

ترجمہ

اور جب آقا نے بیٹا چھوڑا ہے اور پوتے چھوڑے ہیں تو اب معتق کی میراث بیٹے کو ملے گی پوتوں کو میراث نہ ملے گی کیونکہ ولاء قریب ہونے کی اساس پر مبنی کرتی ہے اور یہ حکم کئی صحابہ کرام رضی اللہ عنہ سے بھی روایت کیا گیا ہے۔ جن میں سے حضرت عمر فاروق، علی، ابن مسعود رضی اللہ عنہم بھی ہیں۔ اور کبر یعنی بڑا ہونا یہ قرب کے حکم میں ہے اور مشائخ فقہاء کا قول بھی اسی طرح ہے اور صلبی اولاد زیادہ قریب ہوتی ہے۔

شرح

اس مسئلہ کی وضاحت میراث اور وصایا کے احکام میں ہے وہاں اس کی وضاحت کر دی جائے گی۔

## فصل دوم در الوالدہ المولودۃ

﴿یہ فصل ولائے مولودۃ کے بیان میں ہے﴾

فصل ولائے مولودہ کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود باری حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ ممتنع علیہ الرحمہ نے ولائے مولودہ کو ولائے عتاقہ سے مؤخر ذکر کیا ہے۔ اس کا سبب یہ ہے کہ ولائے عتاقہ تحویل کے لائق نہ ہونے کی وجہ قوی ہے جبکہ ولائے مولودہ یہ مولیٰ کیلئے عقل سے پہلے عقل کرنا ہوتا ہے۔ اور ولادہ کا لغوی و اصطلاحی معنی پہلے بیان کر دیا گیا ہے۔ (عمایہ شرح الہدایہ، کتاب ولادہ، بیروت)

مسلمان ہو کر عقد مولودات کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا أَسْلَمَ رَجُلٌ عَلَى يَدِ رَجُلٍ وَوَالَدَهُ عَلَى أَنْ يَرُقَهُ وَيَقْبِلَ عَنْهُ أَوْ أَسْلَمَ عَلَى يَدِ غَيْرِهِ وَوَالَدَهُ قَالُوا لَهُ صَحِيحٌ وَعَقْلُهُ عَلَى مَوْلَاهُ، فَإِنْ مَاتَ وَلَا وَارِثَ لَهُ غَيْرُهُ فَمِيرَاةُ لِسَمَوْنِي) وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ اللَّهُ: الْمَوْلَاةُ لَيْسَ بِشَيْءٍ لِأَنَّ فِيهِ انْطِلَاقَ حَقِّ بَيْتِ الْمَالِ وَلِهَذَا لَا يَصِحُّ فِي حَقِّ وَارِثٍ آخَرَ وَلِهَذَا لَا يَصِحُّ عِنْدَهُ الْوَصِيَّةُ بِكُلِّ مَالٍ وَإِنْ لَمْ يَكُنْ لِلْمَوْصِي وَارِثٌ لِحَقِّ بَيْتِ الْمَالِ وَإِنَّمَا يَصِحُّ فِي الثَّلَاثِ. وَلَكِنَّا قَوْلُهُ تَعَالَى (وَالَّذِينَ عَقَدْتَ أَيْمَانُكُمْ فَأَوْفُوا بِنَيْبِهِمْ) وَالْآيَةُ فِي الْمَوْلَاةِ. (وَسُئِلَ رَسُولُ اللَّهِ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ عَنْ رَجُلٍ أَسْلَمَ عَلَى يَدِ رَجُلٍ آخَرَ وَوَالَدَهُ فَقَالَ: هُوَ أَحَقُّ النَّاسِ بِهِ مَحْيَاةً وَمَمَاتَةً) وَهَذَا يُشِيرُ إِلَى الْعَقْلِ وَالْإِثْرِ فِي الْحَالَتَيْنِ هَاتَيْنِ، وَلَئِنْ مَالَهُ حَقُّهُ فَيَصْرِفُهُ إِلَى حَيْثُ شَاءَ، وَالصَّرْفُ إِلَى بَيْتِ الْمَالِ ضَرُورَةٌ عَدَمِ الْمُسْتَحِقِّ لَا أَنَّهُ مُسْتَحِقٌّ.

ترجمہ

اور جب کسی شخص نے کسی دوسرے بندے کے ہاں سے اسلام کو قبول کیا ہے اور اسی بات پر اس نے اس کے ساتھ عقد مولودات کیا ہے تو آقا اس کا وارث ہوگا اور جب وہ چاہے کرے گا تو اس کی دیت اس کا آقا ادا کرے گا۔ یا اسی طرح جب وہ کسی دوسرے

بندے کے ہاں مسلمان ہوا ہے لیکن عقد موالات اس نے کسی تیسرے بندے کے ساتھ کیا ہے تو دلاء درست ہوگی اور اس کی دیت اس کے آقا ہوگی۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے موالات کوئی چیز نہیں ہے کیونکہ اس میں بیت المال کے حق کو ختم کرنا ہے لہذا کسی دوسرے شخص کے حق میں عقد موالات درست نہ ہوگا اور اسی دلیل کے سبب سے امام شافعی علیہ الرحمہ کے نزدیک سارے مال میں وصیت درست نہیں ہے کیونکہ بیت المال کا حق ثابت ہے۔ ہاں البتہ اس میں تہائی مال کی وصیت درست ہے۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ اللہ تعالیٰ نے ارشاد فرمایا ہے کہ جن لوگوں سے تم نے عہد کیا ہے ان کو میراث سے حصہ دو۔ یہ آیت موالات کے عقد کے بارے میں نازل ہوئی ہے۔

نبی کریم ﷺ سے اس بندے کے سارے میں چوچھا گیا جو دوسرے کے ہاتھ پر مسلمان ہوا ہے اور اس سے عقد موالات کیا ہے تو نبی کریم ﷺ نے فرمایا کہ اس کا آقا اس کی زندگی اور موت کی حالت میں اس کا زیادہ حقدار ہے۔ اور یہ حدیث اس حکم کی جانب اشارہ ہے کہ زندگی میں آقا دیت دے گا اور موت کے بعد وہ اس کی میراث کا حقدار ہوگا اور یہ بھی دلیل ہے کہ موالی کا مال اس کا اپنا حق ہے پس اس میں اپنی مرضی کے ساتھ تصرف کا حق بھی اسی کیلئے ہوگا۔ اور بیت المال میں مال اس وقت دیا جاتا ہے جب اس مال کا کوئی حقدار نہ ہو اور یہاں پر ایسا نہیں ہے کہ بیت المال حقدار بن سکے۔

شرح

وَلِكُلِّ جَعَلْنَا مَوَالِيَ مِمَّا تَرَكَ الْوَالِدَانِ وَالْأَقْرَبُونَ وَلِلَّذِينَ غَفَقْتُ أَيْمَانَكُمْ فَأَتَوْهُمْ نَصِيْبُهُمْ إِنَّ اللَّهَ كَانَ عَلَى كُلِّ شَيْءٍ شَهِيدًا (النساء ۳۳)

اور ہم نے سب کے لئے مال کے استحقاق بنادیا ہے جن کو کچھ چھوڑ جائیں ماں باپ اور قرابت والے اور وہ جن سے تمہارا حلف بندہ چکا نہیں ان کا حصہ دو، بیشک ہر چیز اللہ کے سامنے ہے۔ (کنز الایمان)

صدرالافاضل مولانا نعیم الدین مراد آبادی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اس سے عقد موالات مراد ہے اس کی صورت یہ ہے کہ کوئی مجبور القسب شخص دوسرے سے یہ کہے کہ تو میرا مولیٰ ہے میں مر جاؤں تو تو میرا وارث ہوگا اور میں کوئی جائیداد نہ کروں تو تجھے دیت دینی ہوگی دوسرا کہے میں نے قبول کیا اس صورت میں یہ عقد صحیح ہو جاتا ہے اور قبول کرنے والا وارث بن جاتا ہے اور وصیت بھی اس پر آ جاتی ہے اور دوسری بھی اسی کی طرح سے مجبور القسب ہو اور ایسا ہی کہے اور یہ بھی قبول کر لے تو ان میں سے ہر ایک دوسرے کا وارث اور اس کی وصیت کا ذمہ دار ہوگا یہ عقد ثابت ہے صحابہ رضی اللہ عنہم اس کے قائل ہیں۔ (خزانة العرفان، نساء ۳۳)

حافظ ابن کثیر شافعی لکھتے ہیں کہ بہت سے مفسرین سے مروی ہے کہ موالی ہے کہ موالی سے مراد وارث ہیں بعض کہتے ہیں عصبہ مراد ہیں؟ بچا کی اولاد کو بھی موالی کہا جاتا ہے جیسے حضرت فضل بن عباس کے شعر میں ہے۔ پس مطلب آیت کا یہ ہوا کہ اے لوگو! تم میں سے ہر ایک کے لئے ہم نے عصبہ مقرر کر دیے ہیں جو اس مال کے وارث ہوں گے جسے ان کے ماں باپ اور قرابتدار چھوڑ کریں اور



تہارے منہ بولے بھائی ہیں تم جن کی تمہیں کما کر بھائی بنے ہو اور وہ تمہارے بھائی بنے ہیں انہیں ان کی میراث کا حصہ دو چھوڑ  
قسموں کے وقت تم میں عہد و پیمان ہو چکا تھا یہ حکم ابتدائے اسلام میں تھا پھر منسوخ ہو گیا اور حکم ہوا کہ جن سے عہد و پیمان ہوئے  
بھائے یا نہیں اور بھولے نہ جائیں لیکن میراث انہیں نہیں ملے گی۔

مجتبائی شریف میں حضرت ابن عباس رضی اللہ تعالیٰ عنہ سے مروی ہے کہ موالی سے مراد وارث ہیں اور جلد کے جملہ  
سے مراد یہ ہے کہ مہاجرین جب مدینہ شریف میں تشریف لائے تو یہ دستور تھا کہ ہر مہاجر اپنے انصاری بھائی بند کا وارث ہوتا اس  
کے دو حصہ وارث وارث نہ ہوتے پس آیت نے اس طریقے کو منسوخ قرار دیا اور حکم ہوا کہ ان کی مدد کر انہیں فائدہ پہنچاؤ ان کی خبر  
خواہی کرو لیکن میراث انہیں نہیں ملے گی ہاں وصیت کر جاؤ۔ قبل از اسلام یہ دستور تھا کہ دو شخصوں میں عہد و پیمان ہو جاتا تھا کہ میں  
تیرا وارث اور تو میرا وارث اسی طرح قبائل عرب عہد و پیمان کر لیتے تھے پس حضور صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا جاہلیت کی تفسیر  
اور اس قسم کے عہد اس آیت نے منسوخ قرار دے دیئے اور فرمایا معاہدوں والوں کی یہ نسبت ذی رحمہ وارث کتاب اللہ کے حکم سے  
زیادہ ترجیح سے مستحق ہیں۔ ایک روایت میں ہے کہ حضور صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے جاہلیت کی قسموں اور عہدوں کے بارے میں  
یہاں تک تاکید فرمائی کہ اگر مجھے سرخ اونٹ دیئے جائیں اور اس قسم کے توڑنے کو کہا جائے جو دارالندوہ میں ہوئی تھی تو میں اسے بھی  
پسند نہیں کرتا، ابن جریر میں ہے حضور صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم فرماتے ہیں میں اپنے پیچھے میں اپنے ناموں کے ساتھ حلف طعن میں  
شامل تھا میں اس قسم کو سرخ اونٹوں کے بدلے بھی توڑنا پسند نہیں کرتا پس یاد رہے کہ قریش و انصار میں جو تعلق رسول اللہ صلی اللہ علیہ  
وآلہ وسلم نے قائم کیا تھا وہ صرف الفت و یگانگت پیدا کرنے کے لئے تھا لوگوں کے سوال کے جواب میں بھی حضور صلی اللہ علیہ وآلہ  
وسلم کا یہ فرمان مروی ہے کہ جاہلیت کے حلف بھادے۔ لیکن اب اسلام میں رسم حلف کا حکم قرار دے دی گئی ہے فتح مکہ والوں نے بھی  
آپ نے کھڑے ہو کر اپنے خطبہ میں اسی بات کا اعلان فرمایا داؤد بن حصین رحمۃ اللہ علیہ کہتے ہیں میں حضرت ام سعد بنت ربیعہ رضی  
اللہ تعالیٰ عنہا سے قرآن پڑھتا تھا میرے ساتھ ان کے پوتے موسیٰ بن سعد بھی پڑھتے تھے جو حضرت ابوبکر کی گود میں یتیمی کے ایام  
مگزدار رہے تھے میں نے جب اس آیت میں عاقبت پڑھا تو مجھے میری استغاثی گئی نے روکا اور فرمایا عتقت پڑھو اور یاد رکھو یہ آیت  
حضرت ابوبکر رضی اللہ تعالیٰ عنہ اور ان کے صاحبزادے حضرت عبدالرحمن رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے بارے میں نازل ہوئی ہے کہ  
عبدالرحمن اسلام کے منکر تھے حضرت صدیق رضی اللہ تعالیٰ عنہ نے قسم کھائی کہ انہیں وارث نہ کریں گے بلا خرچ یہ مسلمانوں  
کے بے اختیار حسن اعمال سے اسلام کی طرف آمادہ ہوئے اور مسلمان ہو گئے تو جناب صدیق رضی اللہ تعالیٰ عنہ کو حکم ہوا کہ انہیں ان  
کے ورثے کے حصے سے محروم نہ فرمائیں لیکن یہ قوم غریب ہے اور صحیح قول پہلا ہی ہے۔

حافظ ابن کثیر کے استدلالی خیالات کا بیان

اس آیت اور ان احادیث سے ان کا قول رد ہوتا ہے جو ہم اور دہوں کی بنا پر آج بھی ذریعہ بحث کے قائل ہیں جیسے کہ امام ابو  
حنیفہ رحمۃ اللہ علیہ اور ان کے مقلدوں کا خیال ہے اور امام احمد رحمۃ اللہ علیہ سے بھی اس قسم کی ایک روایت ہے۔ جسے جمہور اور امام

مالک اور امام شافعی سے صحیح قرار دیا ہے اور مشہور قول کی بنا پر امام احمد کا بھی اسے صحیح مانتے ہیں، پس آیت میں ارشاد ہے کہ ہر شخص کے وارث اس کے قرائی لوگ ہیں اور کوئی نہیں۔

بخاری و مسلم میں ہے رسول مقبول صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم فرماتے ہیں حصہ دار وارثوں کو ان کے حصوں کے مطابق دے کر پھر جو بچ رہے تو عصبہ کو ملے اور وارث وہ ہیں جن کا ذکر قرآن میں کی دوا بتوں میں ہے اور جن سے تم سے مضبوط عہد و پیمان اور قسموں کا تبادلہ ہے یعنی آس آیت کے نازل ہونے سے پہلے کے وعدے اور قسمیں ہوں خواہ اس آیت کے اترنے کے بعد ہوں سب کا یہی حکم ہے کہ ایسے حلف برداروں کو میراث نہ ملے اور بقول حضرت ابن عباس رضی اللہ تعالیٰ عنہ ان کا حصہ نصرت امداد خیر خواہی اور وصیت ہے میراث نہیں آپ فرماتے ہیں لوگ عہد و پیمان کر لیا کرتے تھے کہ ان میں سے جو پہلے مرے گا بعد والا اس کا وارث بنے گا پس اللہ تبارک و تعالیٰ نے

(وَأُولُوا الْأَرْحَامِ بَعْضُهُمْ أَوْلَىٰ بِبَعْضٍ فِی حَسَبِ اللَّهِ مِنَ الْمُؤْمِنِينَ وَالْمُهَاجِرِينَ إِلَّا أَنْ تَفْعَلُوا إِلَیَّ أُولَیِّكُمْ مَعْرُوفًا) 33. (الاحزاب: 6) نازل فرما کر حکم دیا کہ ذی رحم محرم ایک سے اولیٰ ہے البتہ اپنے دوستوں کے ساتھ حسن سلوک کرو یعنی اگر ان سے مال کا تیسرا حصہ دینے کی وصیت کر جاؤ تو جائز ہے یہی معروف و مشہور امر اور بہت سے سلف سے بھی مروی ہے کہ یہ آیت منسوخ ہے اور ناسخ دالی ہے۔

(وَأُولُوا الْأَرْحَامِ بَعْضُهُمْ أَوْلَىٰ بِبَعْضٍ فِی حَسَبِ اللَّهِ مِنَ الْمُؤْمِنِينَ وَالْمُهَاجِرِينَ إِلَّا أَنْ تَفْعَلُوا إِلَیَّ أُولَیِّكُمْ مَعْرُوفًا) 33. (الاحزاب: 6)

حضرت سعید بن جبیر رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں انہیں ان کا حصہ دو یعنی میراث۔ حضرت ابو بکر رضی اللہ تعالیٰ عنہ نے ایک صاحب کو اپنا بیٹا بتاتے تھے اور انہیں اپنی جائیداد کا جائز وارث قرار دیتے تھے پس اللہ تعالیٰ نے ان کا حصہ وصیت میں تو برابر قرار کھا میراث کا مستحق موالی یعنی ذی رحم محرم رشتہ داروں اور عصبہ کو قرار دے دیا اور سابقہ رسم کو ناپسند فرمایا کہ صرف زبانی دعوؤں اور بتائے ہوئے بیڑوں کو روشن نہ دیا جائے ہاں ان کے لئے وصیت میں سے دے سکتے ہو۔

امام ابن جریر رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں میرے نزدیک عتار قول یہ ہے کہ انہیں حصہ دو یعنی نصرت نصیحت اور معونت کا یہ نہیں کہ انہیں ان کے ورثہ کا حصہ دو تو یہ معنی کرنے سے پھر آیت کو منسوخ بتلانے کی وجہ باقی نہیں رہتی نہ یہ کہنا پڑتا ہے کہ یہ حکم پہلے نقاب نہیں رہا۔ بلکہ آیت کی دلالت صرف اسی امر پر ہے کہ جو عہد و پیمان آپس میں امداد و اعانت کے خیر خواہی اور بھائی کے ہوتے تھے انہیں وفا کرو پس یہ آیت محکم اور غیر منسوخ ہے لیکن امام صاحب کے قول میں ذرا اشکوں سے اس لئے کہ اس میں تو شک نہیں کہ بعض عہد و پیمان صرف نصرت و امداد کے ہی ہوتے تھے لیکن اس میں بھی شک نہیں کہ بعض عہد و پیمان ورثے کے بھی ہوتے تھے جیسے کہ بہت سے سلف صالحین سے مروی ہے اور جیسے کہ ابن عباس رضی اللہ تعالیٰ عنہ کی تفسیر بھی منقولی ہیں۔ جس میں انہوں نے صاف فرمایا ہے کہ مہاجر انصار کا وارث ہونا تھا اس کے قرائی لوگ وارث نہیں ہوتے تھے نہ ذی رحم رشتہ دار وارث ہوتے تھے یہاں

تک کہ یہ منور ہو گیا پھر امام صاحب کیے فرما سکتے ہیں کہ یہ آیت حکم اور غیر حکم منسوخ ہے واللہ تعالیٰ اعلم۔

موالی کے وارث کا موالی سے مقدم ہونے کا بیان

قَالَ (وَإِنْ كَانَ لَهُ وَارِثٌ فَهُوَ أَوْلَىٰ مِنْهُ ، وَإِنْ كَانَتْ عَمَّةٌ أَوْ خَالََةٌ أَوْ غَيْرُهُمَا مِنْ ذَوِي الْأَرْحَامِ) لِأَنَّ الْمَوَالَاةَ عَقْدُهَامَا فَلَا يَلْزَمُ غَيْرُهُمَا ، وَذُو الرَّحِمِ وَارِثٌ ، وَلَا بَدَلُ مِنْ شَرْطِ الْبَارِثِ وَالْعَقْلِ كَمَا ذَكَرَ فِي الْكِتَابِ لِأَنَّهُ بِالْإِتِّزَامِ وَهُوَ بِالشَّرْطِ ، وَمِنْ شَرْطِهِ أَنْ لَا يَكُونَ الْمَوْلَىٰ مِنَ الْعَرَبِ لِأَنَّ تَنَاصُرَهُمْ بِالْقَبَائِلِ فَأَغْنَىٰ عَنِ الْمَوَالَاةِ .

قَالَ (وَلِلْمَوْلَىٰ أَنْ يَسْتَقْبَلَ عَنْهُ بِوَلَايَةِ إِلَىٰ غَيْرِهِ مَا لَمْ يَقْبَلْ عَنْهُ) لِأَنَّهُ عَقْدٌ غَيْرُ لَازِمٍ بِمَنْزِلَةِ الْوَصِيَّةِ ، وَكَذَا لِلْأَعْلَىٰ أَنْ يَتَبَرَّأَ عَنْ وَلَايَةِ لَعَدَمِ اللَّزُومِ ، إِلَّا أَنَّهُ يُشْتَرَطُ فِي هَذَا أَنْ يَكُونَ بِمَحْضَرٍ مِنَ الْآخِرِ كَمَا فِي عَزْلِ الْوَكِيلِ قَضَاءً ، بِخِلَافِ مَا إِذَا عَقَّدَ الْأَسْفَلُ مَعَ غَيْرِهِ بِغَيْرِ مَحْضَرٍ مِنَ الْأَوَّلِ لِأَنَّهُ فَسَخَ حُكْمِيَّ بِمَنْزِلَةِ الْعَزْلِ الْحُكْمِيَّ فِي الْوَكَالَةِ . قَالَ (وَإِذَا عَقَلَ عَنْهُ لَمْ يَكُنْ لَهُ أَنْ يَتَحَوَّلَ بِوَلَايَةِ إِلَىٰ غَيْرِهِ) لِأَنَّهُ تَعَلَّقَ بِهِ حَقُّ الْغَيْرِ ، وَلِأَنَّهُ قَضَىٰ بِهِ الْقَاضِي ، وَلِأَنَّهُ بِمَنْزِلَةِ عَوَاضِ نَالَةٍ كَالْعَوَاضِ فِي الْهَبَةِ ، وَكَذَا لَا يَتَحَوَّلُ وَلِذَلِكَ ، وَكَذَا إِذَا عَقَلَ عَنْ وَلَدِهِ لَمْ يَكُنْ لِكُلِّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا أَنْ يَتَحَوَّلَ لِأَنَّهُمْ فِي حَقِّ الْوَلَاةِ كَشَخْصٍ وَاحِدٍ .

ترجمہ

اور جب موالی کا کوئی وارث ہے تو وہ میراث میں موالی سے مقدم ہوگا خواہ وارث ذوالارحام میں سے ہو جس طرح چوبیگی اور خالہ وغیرہ ہیں۔ کیونکہ موالات انہی دونوں کا عقد ہے پس وہ ان کے سوا کوئی لازم نہ ہوگا اور دوم وارث ہے اور وراثت لینے اور دیت دینے کو شرط کرنا لازم ہے جس طرح قدوری میں ذکر کیا گیا ہے۔ کیونکہ لیکن دین کرنا یہ لازم کرنے سے ہوتا ہے اور التزام شرط کے ساتھ ثابت ہوا کرتا ہے۔ اور ایک شرط یہ بھی ہے کہ موالی عربی نہ ہو کیونکہ میں قبائلی مدد ہوتی ہے پس اس تناصر نے اس کو موالات سے بے پراہ کر دیا ہے۔

اور موالی کو یہ حق حاصل ہے کہ جب موالی نے ان کی دیت کو ادا نہ کیا تو وہ دلاؤ کو دوسرے کی جانب منتقل کر سکتے ہیں۔ کیونکہ وصیت کی طرح یہ عقد بھی لازم نہیں ہے۔ ہاں الیہ موالی کو یہ حق حاصل ہے۔ کہ اس کی ولایت سے جان چھڑا لے۔ کیونکہ وہ اس پر لازم نہیں ہے بہ خلاف اس صورت کے کہ جب اس نے اعلیٰ کی غیر موجودگی میں اعلیٰ کے سوا کسی دوسرے سے موالات کا عقد کر

ڈالا ہے تو یہ بھی جائز ہے کیونکہ یہ حکمی نسخ ہے۔ جو نکالت میں حکمی عزل کے درجے میں ہے۔

اور جب اعلیٰ نے اسفل کی جانب سے دیت دے دی ہے تو اب اسفل کو دوسرے کی جانب دیت کو منتقل کرنے کا حق حاصل نہ ہوگا۔ کیونکہ اب ولاء سے غیر یعنی اعلیٰ کا حق متعلق ہو چکا ہے۔ کیونکہ اس کو قاضی کی قضاء لاحق ہو چکی ہے اور یہ بھی دلیل ہے کہ یہ عقل اسفل کو ملنے والے بدلے کی طرح ہے جس طرح ہبہ کا بدلہ ہے اور اسفل کا بیٹا اعلیٰ سے غیر کی جانب منتقل نہ ہو سکے گا۔

اور اسی طرح جب اعلیٰ نے اسفل کے لڑکے کی جانب سے دیت ادا کر دی ہے تو باپ بیٹے میں سے کسی کیلئے عقل ہونے کا اختیار نہ ہوگا۔ اس لئے ولاء کے پارے میں دونوں ایک بندے کی طرح ہیں۔ اور اسی طرح سوئی عتاقہ کیلئے بھی کسی سے عقد موالات کرنے کا حق نہیں ہے۔ کیونکہ دلائے عتاقہ لازم ہونے والی ہے اور اس کے ہوتے ہوئے ادنیٰ کی کوئی حیثیت نہیں ہے۔

شرح

طبرانی وابن عدی ابوامامہ رضی اللہ تعالیٰ عنہ سے راوی کہ فرمایا صلی اللہ تعالیٰ علیہ وسلم نے: "جو شخص کسی کے ہاتھ پر اسلام لائے، اس کی ولا اسی کے لیے ہے۔"

اصحاب سنن اربعہ و امام احمد و حاکم و غیر ہم نے تمیم داری رضی اللہ تعالیٰ عنہ سے روایت کی کہ رسول اللہ صلی اللہ تعالیٰ علیہ وسلم سے اس کے متعلق سوال ہوا کہ ایک شخص نے دوسرے کے ہاتھ پر اسلام قبول کیا؟ فرمایا کہ "وہ سب سے زیادہ حقدار ہے، زندگی میں بھی اور مرنے کے بعد بھی ہے۔"

## کتاب الکراہ

﴿یہ کتاب اکراہ کے بیان میں ہے﴾

کتاب اکراہ کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود بارتنی مفتی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ ولایہ اور اکراہ ان دونوں میں تغیر تبدیلی واقع ہوتی ہے۔ ولایہ کے حکم میں اصل کی جانب سے اٹلی کیلئے مال کی اباحت ثابت ہو جاتی ہے جبکہ پہلے وہی مال حرام تھا۔ اور اکراہ میں مجبور شخص کی عدم پسند اور رضامندی نہ ہونے کی وجہ سے تبدیلی ہو جاتی ہے۔ پس دونوں کے ایک ساتھ بیان کیا اور ان میں ولایہ کو تقدم اس سبب سے حاصل ہے وہ مولات کے عقد میں شروع ہے۔ اور اس کو اچھا بھی سمجھا جاتا ہے۔ (عناہ شرح الہدایہ، ج ۱۳، ص ۱۵۰، بیروت)

اکراہ کے شرعی ماخذ کا بیان

مَنْ كَفَرَ بِاللّٰهِ مِنْ بَعْدِ اِيْمَانِهٖ اِلَّا مِنْ اُكْرِهٖ وَقَلْبُهٗ مُطْمَئِنٌّ بِاَلِ اِيْمَانٍ وَلٰكِنْ مَنْ شَرَحَ بِالْكُفْرِ صَذْرًا فَعَلَيْهٖمُ غَضَبٌ مِّنَ اللّٰهِ وَلَهُمْ عَذَابٌ عَظِيْمٌ (النحل، ۱۰۶)

جو ایمان لا کر اللہ کا منکر ہو سو اس کے مجبور کیا جائے اور اس کا دل ایمان پر جما ہوا ہو، ہاں وہ جو دل کھول کر کافر ہو ان پر اللہ کا غضب ہے اور ان کو بڑا عذاب ہے۔ (کنز الایمان)

حافظ ابن کثیر شافعی لکھتے ہیں کہ پہلی آیت کے درمیان جن لوگوں کا استثناء کیا ہے یعنی وہ جن پر جبر کیا جائے اور ان کے دل ایمان پر جمے ہوئے ہوں، اس سے مراد وہ لوگ ہیں جو بہ سبب مار پیٹ اور ایذاؤں کے مجبور ہو کر زبان سے شرکوں کی موافقت کریں لیکن ان کا دل وہ نہ کہتا ہو بلکہ دل میں اللہ پر اور اس کے رسول پر کمال اطمینان کے ساتھ پورا ایمان ہو۔

ابن عباس رضی اللہ تعالیٰ عنہ فرماتے ہیں یہ آیت عمار بن یاسر رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے بارے میں اتری ہے جب کہ آپ کو مشرکین نے عذاب کرنا شروع کیا جب تک کہ آپ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم کے ساتھ کفر نہ کریں۔ پس بادل تاخراستہ مجبور اور کرھا آپ نے ان کی موافقت کی، پھر اللہ کے نبی کے پاس آ کر عذر بیان کرنے لگے۔ پس اللہ تعالیٰ نے یہ آیت اتاری۔

فحیی، قنودہ اور ابوماک بھی یہی کہتے ہیں۔ ابن جریر میں ہے کہ شرکوں نے آپ کو پکڑا اور عذاب دینے شروع کئے، یہاں تک کہ آپ ان کے ارادوں کے قریب ہو گئے۔ پھر حضور علیہ السلام کے پاس آ کر اس کی شکایت کرنے لگے تو آپ نے پوچھا تم اپنے دل کا حال کیا پاتے ہو؟ جواب دیا کہ وہ تو ایمان پر مطمئن ہے، جما ہوا ہے۔ آپ نے فرمایا اگر وہ پھر لوٹیں تو تم بھی لوٹنا۔

نبیؐ میں اس سے بھی زیادہ تفصیل سے ہے اس میں ہے کہ آپ نے حضور صلی اللہ علیہ وسلم کو برا بھلا کہا اور ان کے معبودوں کا

ذکر خیر سے کیا پھر آپ کے پاس آ کر اپنا یہ دکھ بیان کیا کہ یا رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم انہوں نے اذیت دینا ختم نہیں کیا جب تک کہ میں نے آپ کو برا بھلا نہ کہہ لیا اور ان کے معبودوں کا ذکر خیر سے نہ کیا۔ آپ نے فرمایا تم اپنا دل کیسا پاتے ہو؟ جواب دیا کہ ایمان پر مطمئن۔ فرمایا اگر وہ پھر کریں تو تم بھی پھر کر لیتا۔ اسی پر یہ آیت اتری۔

پس علماء کرام کا اتفاق ہے کہ جس پر جبر و کرہ کیا جائے، اسے جائز ہے کہ اپنی جان بچانے کے لئے ان کی موافقت کر لے اور پیچھے ہٹے کہ ایسے موقعہ پر بھی ان کی نہ مانے جیسے کہ حضرت بلال رضی اللہ عنہ نے کر کے دکھایا کہ مشرکوں کی ایک نہ مانی حالانکہ وہ انہیں بدترین تکلیفیں دیتے تھے یہاں تک کہ سخت گرمیوں میں پوری تیز دھوپ میں آپ کو لٹا کر آپ کے سینے پر بھاری وزنی پتھر رکھ دیا کہ اب بھی مشرک کرو تو نجات پاؤں گے۔ آپ نے پھر بھی ان کی نہ مانی صاف انکار کر دیا اور اللہ کی توحید اھدا حد کے لفظ پتھر رکھ دیا کہ اب بھی رشک کرو تو نجات پاؤں گے۔ آپ نے پھر بھی ان کی نہ مانی صاف انکار کر دیا اور اللہ کی توحید اھدا حد کے لفظ سے بیان فرماتے رہے بلکہ فرمایا کرتے تھے کہ "واللہ اگر اس سے بھی زیادہ تمہیں چھیننے والا کوئی لفظ میرے علم میں ہوتا تو میں وہی کہتا اللہ ان سے راضی رہے اور انہیں بھی ہمیشہ راضی رکھے۔" اسی طرح حضرت حذیف بن یمان انصاری رضی اللہ تعالیٰ عنہ کا واقعہ ہے کہ جب ان سے مسئلہ کذاب نے کہا کہ کیا تو حضرت محمد صلی اللہ علیہ وسلم کی رسالت کی گواہی دیتا ہے؟ تو آپ نے فرمایا ہاں۔ پھر اس نے آپ سے پوچھا کہ کیا میرے رسول اللہ ہونے کی بھی گواہی دیتا ہے؟ تو آپ نے فرمایا میں نہیں سنتا۔ اس پر اس جمہول نے مدعی نبوت نے ان کے جسم کے ایک عضو کے کاٹ ڈالنے کا حکم دیا پھر یہی سوال جواب ہوا۔ دوسرا عضو جسم کاٹ گیا یونہی ہوتا رہا لیکن آپ آخر دم تک اسی پر قائم رہے، اللہ آپ سے خوش ہو اور آپ کو بھی خوش رکھے۔

مسند احمد میں ہے کہ جو چند لوگ مرتد ہو گئے تھے، انہیں حضرت علی رضی اللہ عنہ نے آگ میں جلوا دیا، جب حضرت ابن عباس رضی اللہ عنہ کو یہ واقعہ معلوم ہوا تو آپ نے فرمایا میں تو انہیں آگ میں نہ جلاتا اس لئے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کا فرمان ہے کہ اللہ کے عذاب سے تم عذاب نہ کرو۔ ہاں بیشک میں انہیں قتل کر دیتا۔ اس لئے کہ فرمان رسول صلی اللہ علیہ وسلم ہے کہ جو اپنے دین کو بدل دے اسے قتل کر دو۔ جب یہ خیر حضرت علی رضی اللہ عنہ کو ہوئی تو آپ نے فرمایا ابن عباس کی ماں پر افسوس۔ اسے ام بناری رحمت اللہ علیہ نے بھی وارد کیا ہے۔

مسند میں ہے کہ حضرت ابو موسیٰ اشعری رضی اللہ عنہ کے پاس یمن میں معاذ بن جبل رضی اللہ عنہ تشریف لے گئے۔ دیکھا کہ ایک شخص ان کے پاس ہے۔ پوچھا یہ کیا؟ جواب ملا کہ یہ ایک یہودی تھا، پھر مسلمان ہو گیا اب پھر یہودی ہو گیا ہے۔ ہم تقریباً ۷۰۰ سے اسے اسلام پر لانے کی کوشش میں ہیں، تو آپ نے فرمایا واللہ میں انہیں کبھی نہیں جب تک کہ تم اس کی گردن نہ اڑا دو۔ یہی فیصلہ ہے اللہ اور اس کے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کا کہ جو اپنے دین سے لوٹ جائے اسے قتل کر دو یا فرو۔ جو اپنے دین کو بدل دے۔ یہ واقعہ بخاری و مسلم میں بھی ہے لیکن الفاظ اور ہیں۔ پس افضل واوٹی یہ ہے کہ مسلمان اپنے دین پر قائم اور ثابت قدم رہے گو اسے قتل بھی کر دیا جائے۔

چنانچہ حافظ ابن مساکر رحمۃ اللہ علیہ عبداللہ بن حذافہ بھی صحابی رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے ترجمہ میں لائے ہیں کہ آپ کرہی کفار نے قید کر لیا اور اپنے بادشاہ کے پاس پہنچا دیا، اس نے آپ سے کہا کہ تم نصرانی بن جاؤ میں تمہیں اپنے راج پاٹ میں شریک کر لیتا ہوں اور اپنی شہزادی تمہاری نکاح میں دیتا ہوں۔ صحابی رضی اللہ عنہ نے جواب دیا کہ یہ تو کیا اگر تو اپنی تمام بادشاہت مجھے دے دے اور تمام عرب کا راج بھی مجھے سونپ دے اور یہ چاہے کہ میں ایک آنکھ جھپکنے کے برابر بھی دین محمد سے بھر جاؤں تب یہ بھی ناممکن ہے۔ بادشاہ نے کہا پھر میں تجھے قتل کر دوں گا۔ حضرت عبداللہ رضی اللہ عنہ نے جواب دیا کہ ہاں یہ تجھے اختیار ہے چنانچہ اسی وقت بادشاہ نے حکم دیا اور انہیں صلیب پر چڑھا دیا گیا اور حیراندازدوں نے قریب سے جنگم بادشاہ ان کے ہاتھ پاؤں اور جسم جمیدنا شروع کیا بار بار کہا جاتا تھا کہ اب بھی نصرانیّت قبول کر لو اور آپ پورے استقلال اور صبر سے فرماتے جاتے تھے کہ ہرگز نہیں آخر بادشاہ نے کہا اسے سولی سے اتار لو، پھر حکم دیا کہ پھل کی دیگ یا پھل کی کٹی بنی ہوئی گائے خوب تپا کر آگ بنا کر لائی جائے۔ چنانچہ وہ پیش ہوئی بادشاہ نے ایک اور مسلمان قیدی کی بابت حکم دیا کہ اسے اس میں ڈال دو۔ اسی وقت حضرت عبداللہ رضی اللہ عنہ کی موجودگی میں آپ کے دیکھتے ہی دیکھتے اس مسلمان قیدی کو اس میں ڈال دیا گیا وہ مسکین اسی وقت چرمر ہو کر رہ گئے۔ گوشت پوست جل گیا ہڈیاں چپکنے لگیں، رضی اللہ عنہ۔ پھر بادشاہ نے حضرت عبداللہ رضی اللہ تعالیٰ عنہ سے کہا کہ دیکھو اب بھی ہماری مان لو اور ہمارا مذہب قبول کر لو، ورنہ اسی آگ کی دیگ میں اسی طرح تمہیں بھی ڈال کر جلا دیا جائے گا۔ آپ نے پھر بھی اپنے ایمانی جوش سے کام لیکر فرمایا کہ ناممکن کہ میں اللہ کے دین کو چھوڑ دوں۔ اسی وقت بادشاہ نے حکم دیا کہ انہیں چرخی پر چڑھا کر اس میں ڈال دو، جب یہ اس آگ کی دیگ میں ڈالے جانے کے لئے چرخی پر اٹھائے گئے تو بادشاہ نے دیکھا کہ ان کی آنکھوں سے آنسو نکل رہے ہیں، اسی وقت اس نے حکم دیا کہ رک جاؤ انہیں اپنے پاس بلالیا، اس لئے کہ اسے امید بندھ گئی تھی کہ شاید اس عذاب کو دیکھ کر اب اس کے خیالات پلٹ گئے ہیں میری مان لے گا اور میرا مذہب قبول کر کے میرا داماد بن کر میری سلطنت کا سا جمی بن جائے گا لیکن بادشاہ کی یہ تمنا اور یہ خیال محض بے فائدہ نکلا۔

حضرت عبداللہ بن حذافہ رضی اللہ تعالیٰ عنہ نے فرمایا کہ میں صرف اس وجہ سے روایا تھا کہ آج ایک ہی جان ہے جسے راہ حق میں اس عذاب کے ساتھ میں قربان کر رہا ہوں، کاش کہ میرے رونیں رونیں میں ایک ایک جان ہوتی کہ آج میں سب جانیں راہ اللہ اسی طرح ایک ایک کر کے فدا کرتا۔ بعض روایتوں میں ہے کہ آپ کو قید خانہ میں رکھا تھا تا پانچ بند کر دیا، کئی دن کے بعد شراب اور خنزیر کا گوشت بھیجا لیکن آپ نے اس بھوک پر بھی اس کی طرف توجہ تک نہ فرمائی۔ بادشاہ نے بلوا بھیجا اور اسے نہ کھانے کا سبب دریافت کیا تو آپ نے جواب دیا کہ ان حالت میں یہ میرے لئے حلال تو ہو گیا ہے لیکن میں تجھ جیسے دشمن کو اپنے بارے میں خوش ہونے کا موقع دینا چاہتا ہی نہیں ہوں۔ اب بادشاہ نے کہا اچھا تو میرے سر کا بوسہ لے تو میں تجھے اور تیرے ساتھ کے اور تمام مسلمان قیدیوں کو رہا کر دیتا ہوں آپ نے اسے قبول فرمایا اس کے سر کا بوسہ لے لیا اور بادشاہ نے بھی اپنا وعدہ پورا کیا اور آپ کو اور آپ کے تمام ساتھیوں کو چھوڑ دیا جب حضرت عبداللہ بن حذافہ رضی اللہ عنہ یہاں سے آزاد ہو کر حضرت عمر فاروق رضی اللہ تعالیٰ

عہ کے پاس پہنچے تو آپ نے فرمایا ہر مسلمان پر حق ہے کہ عبداللہ بن حذافہ (رضی اللہ تعالیٰ عنہ) کا ماتھا چومے اور میں ابتداء کرتا ہوں یہ فرما کر پہلے آپ نے ان کے سر پر بوسہ دیا۔ (تفسیر ابن کثیر ج ۱ ص ۱۰۶)

علم اکراہ کے ثبوت کا فقہی بیان

قَالَ (الْإِكْرَاهُ يُثَبِّتُ حُكْمُهُ إِذَا حَصَلَ مِنْ يَقْدِرُ عَلَى إِيقَاعِ مَا تَوَعَّدَ بِهِ سُلْطَانًا كَانَ أَوْ لِيَصًا) لِأَنَّ الْإِكْرَاهَ اسْمٌ لِفِعْلٍ يَفْعَلُهُ الْمَرْءُ بِغَيْرِهِ فَيَنْتَهِي بِهِ رِضَاؤُهُ أَوْ يَفْسُدُ بِهِ اخْتِيَارُهُ مَعَ بَقَاءِ أَهْلِيَّتِهِ، وَهَذَا إِنَّمَا يَتَحَقَّقُ إِذَا خَافَ الْمُكْرَهُ تَحْقِيقَ مَا تَوَعَّدَ بِهِ، وَذَلِكَ إِنَّمَا يَكُونُ مِنَ الْقَادِرِ وَالسُّلْطَانِ وَغَيْرِهِ سِيَّانٍ عِنْدَ تَحْقِيقِ الْقُدْرَةِ، وَالَّذِي قَالَهُ أَبُو حَنِيفَةَ إِنَّ الْإِكْرَاهَ لَا يَتَحَقَّقُ إِلَّا مِنَ السُّلْطَانِ لِمَا أَنَّ النِّمْنَةَ لَهُ وَالْقُدْرَةُ لَا تَتَحَقَّقُ بِدُونِ النِّمْنَةِ. لَقَدْ قَالُوا هَذَا اخْتِلَافٌ غَضِرَ زَمَانٌ لَا اخْتِلَافَ حُجَّةٍ وَبُرْهَانٍ، وَلَمْ تَكُنِ الْقُدْرَةُ فِي زَمَانِهِ إِلَّا لِلْسُّلْطَانِ، ثُمَّ بَعْدَ ذَلِكَ تَغَيَّرَ الزَّمَانُ وَأَهْلُهُ، ثُمَّ كَمَا تَشْتَرِطُ قُدْرَةُ الْمُكْرِهِ لِيَتَحَقَّقَ الْإِكْرَاهُ يُشْتَرِطُ خَوْفُ الْمُكْرِهِ وَفُورُ مَا يَهْدُدُ بِهِ، وَذَلِكَ بِأَنَّهُ يَغْلِبُ عَلَى ظَنِّهِ أَنَّهُ يَفْعَلُهُ لِيَصِيرَ بِهِ مَخْمُولًا عَلَى مَا دُحِيَ إِلَيْهِ مِنَ الْفِعْلِ.

ترجمہ

اور اکراہ تب ثابت ہوگا۔ جب اکراہ کے سبب سے کسی شخص سے ایسا کام سرزد ہو جائے تو ذرائی مکی چیز کے کرنے پر قدرت رکھتا ہو۔ اگرچہ وہ بادشاہ ہو یا چور ہو۔ اس لئے کہ اکراہ اس کام کو کہتے ہیں جس کو انسان دوسرے کے ڈر کے سبب سر انجام دیتا ہے۔ اور اس میں مجبور کیے گئے کی رضاوت ہو چکی ہوتی ہے یا اس کا اختیار ختم ہو جاتا ہے۔ ہاں البتہ اس میں اہلیت باقی رہتی ہے اور جب اکراہ اس طرح ثابت ہو جائے اور مکرمہ یہ غرض ہو اس کو جو دھمکی دی گئی ہے وہ پوری ہو جائے گی۔ اور یہ چیز کسی قدرت والے شخص سے ہی صادر ہو سکتی اور طاقت ہونے میں بادشاہ وغیرہ بادشاہ دونوں برابر ہیں۔ اور امام اعظم رضی اللہ عنہ نے جو یہ ارشاد فرمایا ہے کہ جبر اکراہ صرف بادشاہ سے ثابت ہوگا وہ اس سبب سے ہے کہ لشکر و فوج اسی کے پاس ہوتی ہے۔ اور فوج کے سوا طاقت حاصل نہیں ہوتی۔

اور اس حکم کے بارے میں مشائخ فقہاء کی رائے یہ ہے کہ آپ کا یہ زمانے کے اختلاف کے مطابق ہے۔ اور اس سے دلیل یا برہان کو اخذ کرنا درست نہیں ہے۔ کیونکہ حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے زمانے میں صرف بادشاہ کو طاقت حاصل تھی۔ اس کے بعد نئے زمانے کے لوگوں کے احوال مختلف ہو گئے ہیں۔ اور اسی طرح ثبوت اکراہ کیلئے جس طرح مکرمہ کی طاقت کا ہونا شرط ہے اسی



طرح دھمکی کے وقوع کے سبب سے مکڑہ کا خوف زدہ ہوتا یہ بھی شرط ہے۔ اور اس کی صورت یہ ہے کہ ڈرائے کیا شخص یہ غالب گمان کر لے کہ دھمکی لگانے والا واقعی دھمکی کو عملی طور پر پورا کر دے گا۔ تاکہ مجبور شخص وہ کام کرنے پر مجبور ہو جائے۔

### اکراہ کی اقسام کا بیان

علامہ ابن عابدین حنفی شامی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اکراہ کی دو قسمیں ہیں ایک تام اور اس کو ملجی بھی کہتے دوسری ناقص اس کو غیر ملجی بھی کہتے ہیں۔ اکراہ تام یہ ہے کہ مار ڈالنے یا عضو کاٹنے یا ضرب شدید کی دھمکی دی جائے ضرب شدید کا مطلب یہ ہے کہ جس سے جان یا عضو کے تلف ہونے کا اندیشہ ہو مثلاً کسی سے کہتا ہے کہ یہ کام کر، ورنہ تجھے مارتے مارتے بیکار کر دوں گا۔ اکراہ ناقص یہ ہے کہ جس میں اس سے کم کی دھمکی ہو مثلاً پانچ جوتے ماروں گا یا پانچ کوڑے ماروں گا یا مکان میں بند کر دوں گا یا ہاتھ پاؤں باندھ کر ڈال دوں گا۔ (فتاویٰ شامی، کتاب اکراہ، بیروت)

### اکراہ کی شرائط کا بیان

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اکراہ کی شرائط یہ ہیں۔ (۱) مکڑہ اس فعل کے کرنے پر قہر ہو جس کی وہ دھمکی دیتا ہو، (۲) مکڑہ یعنی جس کو دھمکی دی گئی اس کا غالب گمان یہ ہو کہ اگر میں اس کام کو نہ کروں گا تو جس کی دھمکی دے رہا ہے اسے کر گزرے گا، (۳) جس چیز کی دھمکی ہے وہ جان جانا یا عضو کاٹنا ہے یا ایسا غم پیدا کرتا ہے جس کی وجہ سے وہ کام اپنی خوشی و رضامندی سے نہ ہو، (۴) جس کو دھمکی دی گئی وہ پہلے سے اس کام کو نہ کرنا چاہتا ہو اور اس کا نہ کرنا خواہ اپنے حق کی جہد سے ہو مثلاً اس سے کہا گیا کہ تو اپنا مال ہلاک کر دے یا پانچ دے اور یہ ایسا کرنا نہیں چاہتا یا کسی دوسرے شخص کے حق کی وجہ سے اس کام کو نہیں کرنا چاہتا مثلاً فلاں شخص کا مال ہلاک کر۔ یا حق شرع کی وجہ سے ایسا نہیں کرنا چاہتا مثلاً شراب پینا زنا کرنا۔ (درمختار، کتاب اکراہ، بیروت)

شرط سوم میں بیان کیا گیا کہ ایسا غم پیدا ہو جائے جس کی وجہ سے رضامندی سے کام کرنا نہ ہو یہ اکراہ کا کوئی مرتبہ ہے اور اس میں سب لوگوں کی ایک حالت نہیں ہے شریف آدمی کے لیے سخت کلامی ہی سے یہ بات پیدا ہو جائے گی اور کمینہ آدمی کو تو جب تک اسے ضرب شدید کی نوبت نہ آئے معمولی طور پر مارنے اور گالی دینے کی بھی اسے پروا نہیں ہوتی۔ (درمختار، کتاب اکراہ، بیروت)

اکراہ کی ایک صورت یہ بھی ہے کہ ایسا کرو ورنہ تمہارا مال لے لوں گا یا حاکم نے کہا یہ مکان میرے ہاتھ بیچ کر دو ورنہ تمہارے فریق کو لا دوں گا۔ (فتاویٰ شامی، کتاب اکراہ، بیروت)

### خرید و فروخت کرنے پر مجبور کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا أَتَى الرَّجُلَ عَلَى بَيْعِ مَا لَهُ أَوْ عَلَى شِرَاءِ سِلْعَةٍ أَوْ عَلَى أَنْ يَقْرَأَ لِرَجُلٍ بِالْفَيْءِ أَوْ يُؤَجِّرَ دَارَهُ فَأُكْرِهَ عَلَى ذَلِكَ بِالْقَتْلِ أَوْ بِالضَّرْبِ الشَّدِيدِ أَوْ بِالْخَسْفِ أَوْ اشْتَرَى فَهُوَ بِالْخِيَارِ إِنْ شَاءَ أَمْضَى الْبَيْعِ وَإِنْ شَاءَ قَسَخَهُ وَرَجَعَ بِالْبَيْعِ لِأَنَّ مِنْ

شَرَطِ صِحَّةِ هَذِهِ الْعُقُودِ التَّرَاضِي، قَالَ اللَّهُ تَعَالَى (إِلَّا أَنْ تَكُونَ بَيْعَارَةً عَنْ تَرَاضٍ مِنْكُمْ) وَالْبَيْعَارَةُ بِهَذِهِ الْأَشْيَاءِ يُعَدُّ الرِّضَا قَيْصُودٌ، بِخِلَافِ مَا إِذَا أُكْرِهَ بِضَرْبِ سَوْطٍ أَوْ حَسِّ يَوْمٍ أَوْ قَيْدِ يَوْمٍ لِأَنَّهُ لَا يَبَالِي بِهِ بِالنَّظَرِ إِلَى الْعَادَةِ فَلَا يَتَحَقَّقُ بِهِ الْإِكْرَاهُ إِلَّا إِذَا كَانَ الرَّجُلُ صَاحِبَ مَنْصِبٍ يَعْلَمُ أَنَّهُ يَسْتَضِرُّ بِهِ لِقَوَاتِ الرِّضَا، وَكَذَا الْإِفْرَارُ حُجَّةٌ لِتَرْجِيحِ جَنَابَةِ الصَّدَقِ فِيهِ عَلَى جَنَابَةِ الْكُذِبِ، وَعِنْدَ الْإِكْرَاهِ يَحْتَمِلُ أَنَّهُ يَكْذِبُ لِدَفْعِ الْمَضَرَّةِ، ثُمَّ إِذَا بَاعَ مُكْرَهًا وَسَلَّمَ مُكْرَهًا يَثْبُتُ بِهِ الْمِلْكُ عِنْدَنَا، وَعِنْدَ زُفَرٍ لَا يَثْبُتُ لِأَنَّهُ بَيْعٌ مَوْقُوفٌ عَلَى الْبَيْعَارَةِ؛ أَلَا تَرَى أَنَّهُ لَوْ أَجَارَ جَارَ وَالْمَوْقُوفُ قَبْلَ الْبَيْعَارَةِ لَا يُفِيدُ الْمِلْكَ، وَلَنَا أَنَّ رُكْنَ الْبَيْعِ صَدَرَ مِنْ أَهْلِهِ مُصَافًا إِلَى مَحَلِّهِ وَالْفَسَادُ لِقَيْدِ شَرْطِهِ وَهُوَ التَّرَاضِي فَصَارَ كَسَائِرِ الشُّرُوطِ الْمُفْسِدَةِ فَيَثْبُتُ الْمِلْكُ عِنْدَ الْقَبْضِ، حَتَّى لَوْ قَبْضَهُ وَأَعْتَقَهُ أَوْ تَصَرَّفَ فِيهِ تَصَرُّفًا لَا يُمَكِّنُ نَقْضَهُ جَارَ، وَيَلْزَمُهُ الْقِيَمَةُ كَمَا فِي سَائِرِ الْبَيْعَاتِ الْقَاسِدَةِ وَبِالْجَارَةِ الْمَالِكِ يَرْتَفِعُ الْمُفْسِدُ وَهُوَ الْإِكْرَاهُ وَعَدَمُ الرِّضَا فَيَجُوزُ إِلَّا أَنَّهُ لَا يَنْقَطِعُ بِهِ حَتَّى اسْتِرْدَادِ الْبَائِعِ وَإِنْ تَدَاوَلَتْهُ الْأَيْدِي وَلَمْ يَرْضَ الْبَائِعُ بِذَلِكَ بِخِلَافِ سَائِرِ الْبَيْعَاتِ الْقَاسِدَةِ لِأَنَّ الْفَسَادَ فِيهَا لِحَقِّ الشَّرْعِ وَقَدْ تَعَلَّقَ بِالْبَيْعِ الثَّانِي حَقُّ الْعَبْدِ وَحَقُّهُ مُقَدَّمٌ لِحَاجَتِهِ، أَمَّا هَاهُنَا الرَّدُّ لِحَقِّ الْعَبْدِ وَهُمَا سَوَاءٌ فَلَا يَبْطُلُ حَقُّ الْأَوَّلِ لِحَقِّ الثَّانِي.

قَالَ رَضِيَ اللَّهُ تَعَالَى عَنْهُ: وَمَنْ جَعَلَ الْبَيْعَ الْجَائِزَ الْمُعْتَادَ بَيْعًا قَاسِدًا يَجْعَلُهُ كَبَيْعِ الْمُكْرَهَةِ حَتَّى يَنْقُضَ بَيْعَ الْمُشْتَرِي مِنْ غَيْرِهِ، لِأَنَّ الْفَسَادَ لِقَوَاتِ الرِّضَا، وَمِنْهُمْ مَنْ جَعَلَهُ رَهْنًا لِقَصْدِ الْمُتَعَاقِدِينَ، وَمِنْهُمْ مَنْ جَعَلَهُ بَاطِلًا اِعْتِبَارًا بِالْهَازِلِ وَمَسَائِخُ سَمَرُفَنَدَ رَحِمَهُمُ اللَّهُ جَعَلُوهُ بَيْعًا جَائِزًا مُفِيدًا بَعْضَ الْأَحْكَامِ عَلَى مَا هُوَ الْمُعْتَادُ لِلْحَاجَةِ إِلَيْهِ.

ترجمہ

اور جب کسی شخص کو مال بیچنے یا کوئی سامان خریدنے یا اس کو کسی شخص کیلئے ایک ہزار درہم کا اقرار کرنے یا اس کو گھرا جا رہے

دینے کیلئے مجبور کیا گیا ہے اور یہ جبر بھی قس یا سخت ٹھکانے یا قید کا تھا اور مجبور شخص نے مجبوری کی حالت میں بیع دیا ہے یا کوئی چیز خریدی ہے تو اس کیلئے اختیار ہوگا کہ وہ چاہے تو بیع کا فائدہ رکھے اور چاہے تو اس کو ختم کر کے بیع کو واپس لے آئے۔ کیونکہ مذکورہ عقود کے درست ہونے کیلئے عقد کرنے والوں کی آپس کی رضامندی شرط ہے۔ اللہ تعالیٰ کا ارشاد گرامی ہے۔ مگر جب وہ مال تمہاری آپس کی رضامندی کیلئے حاصل کیا گیا ہو۔ جبکہ مذکورہ اشیاء میں اکراہ کے سبب سے رضامندی ختم ہو جاتی ہے۔ پس یہ عقد فاسد ہو جائے گا۔ یہ خلاف اس صورت کے کہ جب کوڑا مارنے یا ایک دن کی قید سے اکراہ ہو کیونکہ عرف کے مطابق اس کی کوئی پروا نہیں کی جاتی۔ پس اس سے اکراہ ثابت نہ ہوگا۔ ہاں البتہ جب وہ مجبور شخص کوئی بڑی وجاہت و دشمن والا ہے تو ثابت ہو جائے گا۔ اور یہ بھی پتہ ہو کہ ڈٹے کی پٹائی سے اس کو نقصان پہنچے گا۔ تو اس طرح بھی اکراہ ثابت ہو جائے گا کیونکہ اس کی رضامندی ختم ہو چکی ہے۔ اور اقرار بھی دلیل ہے کیونکہ اقرار میں سچائی کا پہلو جھوٹ والے پہلو سے غالب رہتا ہے۔ اور اکراہ کی حالت میں یہ احتمال بھی ہے کہ شاید نقصان کو دور کرنے کیلئے مجبور شخص جھوٹ بول رہا ہے۔ اور جب مجبور آدمی نے حالت مجبوری میں مال کو بیع مشتری کے حوالے کر دیا ہے تو ہمارے نزدیک مشتری کی ملکیت ثابت ہو جائے گی۔

حضرت امام زفر علیہ الرحمہ کے نزدیک اس کی ملکیت ثابت نہ ہوگی۔ کیونکہ مجبور کی بیع یہ اجازت پر موقوف ہے کیا آپ غور و فکر نہیں کرتے کہ جب مجبور اجازت دے دیتا ہے تو بیع جائز ہو جاتی ہے جبکہ بیع موقوف یہ اجازت سے پہلے کوئی فائدہ دینے والی نہیں ہے۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ بیع کا رکن اس کے اہل سے صادر ہو کر اپنی جگہ کی جانب منسوب ہونا ہے اور بیع میں فساد باہمی رضامندی کے نہ ہونے کی سبب سے ہے۔ پس یہ بھی دوسرے فاسد شرائط کی طرح ہوگا۔ پس قبضہ کے وقت ملکیت ثابت ہو جائے گی۔ یہاں تک کہ جب مشتری نے غلام پر قبضہ کر کے اس کو آزاد کر دیا ہے یا پھر اس نے اس میں ایسا تصرف کیا ہے جس کو توڑنا ممکن نہیں ہے تو بیع جائز ہوگی۔ اور مشتری پر قیمت لازم ہو جائے گی۔ جس طرح دوسری فاسد بیعوں میں ہوتا ہے۔ اور مالک کی اجازت سے اکراہ یہ عدم رضا کے سبب سے ختم ہو جاتا ہے۔ پس بیع جائز ہو جائے گی۔ کیونکہ اس میں جو فساد ہے وہ شریعت کے حق کے سبب سے ہے جبکہ بیع ثانی یہ غلام کے حق سے متعلق ہے۔ اور اس کا حق ضرورت کے پیش نظر مقدم ہوگا۔ اور یہاں بیع کو غلام کے حق کے سبب سے رد کیا گیا ہے پس یہ دونوں عقود برابر ہو جائیں گے۔ اور حق ثانی کے سبب سے پہلے کا حق باطل نہ ہوگا۔

محقق رضی اللہ عنہ نے فرمایا ہے کہ جو بندہ بیع و فاکو فاسد قرار دے رہا ہے وہ اس کو مجبور کی بیع کے حکم میں سمجھنے والا ہے۔ یہاں تک کہ مشتری اس کو کسی دوسرے کو بیچنا ختم کر دے۔ کیونکہ بیع کا فساد اور ضائع ہونے کے سبب سے ہے۔

بعض مشائخ فقہاء اس بیع کو رہن قرار دیتے ہیں۔ کیونکہ دونوں عقد کرنے والوں کا مقصد رہن ہی ہے۔ اور بعض مشائخ مذاق پر قیاس کرتے ہوئے اس بیع کو باطل قرار دیتے ہیں۔ اور صرف عقد کے مشائخ نے اس بیع کو جائز قرار دیا ہے اور انہوں نے بعض احکام کے حق میں اس کو فائدے مند جانا ہے۔ جس طرح متبادل بھی ہے اس لئے کہ کسی کی ضرورت ہے۔

شرح

يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا لَا تَأْكُلُوا أَمْوَالَكُمْ بَيْنَكُمْ بِالْبَاطِلِ إِلَّا أَنْ تَكُونَ بَيْعَارَةً عَنْ تَرَاضٍ  
مُنْكُمْ وَلَا تَقْتُلُوا أَنْفُسَكُمْ إِنَّ اللَّهَ كَانَ بِكُمْ رَحِيمًا (النساء، ۲۹)

اے ایمان والو! آپس میں ایک دوسرے کے مال ناحق نہ کھاؤ مگر یہ کہ کوئی سودا تمہاری باہمی رضامندی کا ہو۔ اور اپنی جانیں  
قس نہ کرو۔ بے شک اللہ تم پر مہربان ہے۔ (کنز الایمان)

اللہ تعالیٰ اپنے ایماندار بندوں کو ایک دوسرے کے مال باطل کے ساتھ کھانے کی ممانعت فرما رہا ہے خواہ اس کمائی کی ذریعہ  
ہے جو شرعاً حرام ہے جیسے سود خواری، قمار بازی اور ایسے ہی ہر طرح کی حیلہ سازی چاہے اسے جواز کی شرعی صورت دے دی ہو اللہ  
کو خوب معلوم ہے کہ اصل حقیقت کیا ہے، حضرت ابن عباس سے سوال ہوتا ہے کہ ایک شخص کپڑا خریدتا ہے اور کہتا ہے اگر مجھے پسند  
آی تو تو رکھ لوں گا ورنہ کپڑا اور ایک درہم واپس کر دوں گا آپ نے اس آیت کی تلاوت کر دی یعنی اسے باطل مال میں شامل کیا۔  
حضرت مہد اللہ فرماتے ہیں یہ آیت محکم ہے یعنی منسوخ نہیں نہ قیامت تک منسوخ ہو سکتی ہے، آپ سے مروی ہے کہ جب یہ آیت  
اتری تو مسلمانوں نے ایک دوسرے کے ہاں کھانا چھوڑ دیا جس پر یہ آیت

(لَيْسَ عَلَى الْاَغْنَىٰ حَرْجٌ وَلَا عَلَى الْاَعْرَاجِ حَرْجٌ وَلَا عَلَى الْمُتَوَنِّصِ حَرْجٌ وَلَا عَلَى اَنْفُسِكُمْ اَنْ تَاْكُلُوْا  
مِنْ بَيْنِكُمْ . الخ) 24. النور: 61)

اتری تجارت کو تجارت بھی پڑھا گیا ہے۔ یہ استثناء منقطع ہے گویا یوں فرمایا جا رہا ہے کہ حرمت والے اسباب سے مال نہ لو ہاں  
شرعی طریق پر تجارت سے نفع اٹھانا جائز ہے جو خریدار اور بیچنے والے کی باہم رضامندی سے ہو۔ جیسے دوسری جگہ ہے کسی بیگانہ جان  
کو نہ رو ہاں حق کے ساتھ ہونے والا جائز ہے اور جیسے دوسری آیت میں ہے وہاں موت نہ چکھیں گے مگر پہلی باریک موت ہے۔

خرید و فروخت کی قبولیت میں قول و فعل پر غماز ہے اور بعد

حافظ ابن کثیر شافعی لکھتے ہیں کہ حضرت امام شافعی اس آیت سے استدلال کر کے فرماتے ہیں خرید و فروخت بغیر قبولیت کے  
صحیح نہیں ہوتی اس لئے کہ رضامندی کی پوری سند یہی ہے گو صرف لین دین کر لینا کبھی کبھی رضامندی پر پوری دلیل نہیں بن سکتا اور  
مہجور اس کے برخلاف ہیں، متینوں اور اماموں کا قول ہے کہ جس طرح زبانی بات چیت رضامندی کی دلیل ہے اسی طرح لین دین  
بھی رضامندی کی دلیل ہے۔ بعض حضرات فرماتے ہیں کم قیمت کی معمولی چیزوں میں تو صرف دینا لینا ہی کافی ہے اور اسی طرح  
یو۔ پکارا جو طریقہ بھی ہو لیکن صحیح مذہب میں احتیاطی نظر سے تو بات چیت میں قبولیت کا ہونا اور بات ہے۔

مجاہد فرماتے ہیں خرید و فروخت ہو یا بخشش ہو سب کے لئے حکم شامل ہے۔ ابن جریر کی مرفوع حدیث میں ہے تجارت ایک  
دوسرے کی رضامندی سے ہی لین دین کرنے کا نام ہے گویا کسی مسلمان کو جائز نہیں کہ دوسرے مسلمان کو تجارت کے نام سے دھوکہ

وے، یہ حدیث مرسل ہے پوری رضامندی میں مجلس کے خاترنیک کا اختیار بھی ہے۔ بخاری و مسلم میں ہے حضور صلی اللہ علیہ وسلم فرماتے ہیں دونوں بائع مشتری جب تک جدا نہ ہوں با اختیار ہیں۔

بخاری شریف میں ہے جب دو شخص خرید و فروخت کریں تو دونوں کو الگ الگ ہونے تک مکمل اختیار ہوتا ہے اسی حدیث کے مطابق امام احمد امام شافعی اور ان کے سب ساتھیوں جمہور سلف و خلف کا بھی یہی فتویٰ ہے اور اس پوری رضامندی میں شامل ہے خرید و فروخت کے تین دن بعد تک اختیار دینا رضامندی میں شامل ہے بلکہ یہ مدت گاؤں کی رسم کے مطابق سال بھر کی بھی ہو سکتی ہے۔

حضرت امام مالک کے نزدیک صرف لین دین سے ہی بیع صحیح ہو جاتی ہے۔ شافعی مذہب کا بھی یہی خیال ہے اور ان میں سے بعض فرماتے ہیں کہ معمولی کم قیمت چیزوں میں جنہیں لوگ بیوپار کے لئے رکھتے ہوں صرف لین دین ہی کافی ہے۔ بعض اصحاب کا اختیار سے مراد یہی ہے جیسے کہ متفق علیہ ہے۔ پھر فرماتا ہے اللہ تعالیٰ کے بیان کردہ حرام کاموں کا ارتکاب کر کے اور اس کی نافرمانیاں کر کے اور ایک دوسرے کا بیجا طور پہ مال کھا کر اپنے آپ کو ہلاک نہ کرو اللہ تم پر رحم ہے ہر حکم اور ہر ممانعت رحمت والی ہے۔ (تفسیر ابن کثیر منامہ ۲۹)

### مجبوری بیع و تصرف کرنے کا بیان

حضرت جابر رضی اللہ عنہ نے کہ ایک انصاری صحابی نے کسی غلام کو مدبر بنایا اور ان کے پاس اس کے سوا اور کوئی مال نہیں تھا۔ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کو جب اس کی اطلاع ملی تو دریافت فرمایا۔ اسے مجھ سے کون خریدے گا چنانچہ نعیم بن النعمان رضی اللہ عنہ نے آٹھ سو درہم میں خرید لیا۔ بیان کیا کہ پھر میں نے حضرت جابر رضی اللہ عنہ سے سنا انہوں نے بیان کیا کہ وہ ایک قطعی غلام تھا اور پہلے ہی سال مر گیا۔

اس حدیث سے امام بخاری رحمۃ اللہ علیہ نے باب کا مطلب یوں نکالا کہ جب غلام کا مدبر بن کر آئے آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے لغو کر دیا حالانکہ اس کے مالک نے اپنی خوشی سے اس کو مدبر کیا تھا اور وجہ یہ ہوئی کہ وارثوں کے لیے اور کوئی مال اس شخص کے پاس نہ تھا تو گویا وارثوں کی ناراضگی کی وجہ سے جن کی ملک اس غلام سے متعلق بھی نہیں ہوئی تھی مدبر بنا جائز ٹھہری پس وہ مدبر یہ بیع کیوں کر جائز ہو سکتی ہے جس میں خود مالک ناراض ہو اور وہ جبر سے کی جائے۔ مہلب نے کہا اس پر علماء کا اجماع ہے کہ مکروہ کا بیع اور بیع صحیح نہیں ہے لیکن حنفیہ نے یہ کہا ہے کہ اگر مکروہ سے خریدے ہوئے غلام یا لونڈی کوئی آزاد کر دے یا مدبر کر دے تو خریدار (یہ تصرف جائز ہوگا۔ امام بخاری کے اعراض کا۔) کا حاصل یہ ہے کہ حنفیہ کے کلام میں مناقضہ ہے اگر مکروہ کا بیع صحیح اور مفید ملک ہے تو سب تصرفات خریدار کے درست ہونے چاہئیں اگر صحیح اور مفید ملک نہیں ہے تب نہ مذاکرہ ہوئی چاہئے نہ مدبر کرنا اور نہ وارث مدبر کی صحت کا قائل ہونا اور پھر مکروہ کی بیع صحیح نہ سمجھنا دونوں میں مناقضہ ہے۔

## تخویف قتل کے سبب اکراہ کا بیان

عرضی دعویٰ میں مدعا علیہ کا مدعی کو مدت طویل تک اپنے مکان میں مجبوس رکھنا اور کسی سے نہ ملنے دینا اور ناجائز داب کا ذکر ہے داب کا بیان نہیں اور زبانی بیان ساکنان یہ ہوا کہ قتل کی تخویف کی اور مدعی اسے یاد کرتا تھا، یہ بیانات اگر واقعی ہیں تو وہ بلاشبہ بیخ کرہ اور فاسد ہے۔ اور بائع کو اس کے فتح کا اختیار ہے۔ تخویف قتل تو عقلی وجہ کا اکراہ ہے بیخ میں مجر جس مدید بھی ثبوت اکراہ کو پس ہے۔

اگر کوئی لمبی قید اور یغالی کے ذریعہ بیخ یا شراء یا اقرار یا اجارہ پر مجبور کرے اور اس نے کردی تو بعد میں اسے اختیار ہے کہ فتح کر دے یا اس پر قائم رہے کیونکہ جان کے خطرے اور اس سے کم ہر طرح جبر رضا کو ختم کرتا ہے جبکہ ان مکتود اور اقرار میں رضا شرط صحت ہے اس لئے اس کو فتح کا اختیار ہے۔ (در مختار، کتاب اکراہ، بیروت، کتاب الاکراہ)

ان سے گاؤں کے والی کے متعلق سوال ہوا کہ اس نے قریہ میں زمین والے شخص کو ضرب لگانے اور قید کرنے کی دھمکی دے کر کہا کہ اپنی یہ زمین میرے پاس فروخت کر دے تو اس نے دھمکی پر عمل کے خوف سے زمین فروخت کر دی کیونکہ دھمکی پر عملی قدرت رکھتا ہے۔ اور اقرار کیا کہ میں نے زمین کی رقم اس سے وصول کر لی ہے، حالانکہ وصول کردہ رقم سے اصل قیمت کی گنا زیادہ ہے۔ تو کیا یہ بیخ نافذ ہوگی یا نہیں، اور اگر قاضی کے ہاں اہتمام لکھ دے کہ میں نے خوشی اور اختیار سے فروخت کی اور بیخ صحیح کی ہے تو اس تحریر کا اعتبار نہ ہوگا بلکہ واقعی حال کا اعتبار ہوگا۔ تو جواب دیا کہ جب معلوم ہے دلالت حال سے کہ اگر وہ فروخت نہ کرتا تو اس کو ضرب شدید اور قید مدید کرتا تو بیخ نافذ ہوگی اور اقرار بھی صحیح نہ ہوگا تو مجبور زمیندار کو اختیار ہے کہ فتح کر دے اور اہتمام میں لکھے کہ اعتبار نہیں بلکہ نفس الامر واقع کا اعتبار ہے۔ لا جرم ہار ثبوت مشتری پر ہے۔ (فتاویٰ خیرہ کتاب الاکراہ، دارالعرفہ بیروت)

## بائع کا خوشی سے شمن پر قبضہ کرنے کا بیان

قَالَ (فَبِإِنْ كَانَ قَبْضُ الشَّمَنِ طَوْعًا فَقَدْ أَجَارَ الشَّيْءَ) لِأَنَّهُ دَلِيلُ الْإِجَارَةِ كَمَا فِي الشَّيْءِ الْمَوْفُوفِ وَكَذَا إِذَا سَلَّمْ طَانِعًا، بَأَنْ كَانَ الْإِكْرَاهُ عَلَى الشَّيْءِ لَا عَلَى الدَّفْعِ لِأَنَّهُ دَلِيلُ الْإِجَارَةِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا أَكْرَهَهُ عَلَى إِلَهِةٍ وَلَمْ يَذْكُرْ الدَّفْعَ فَوَهَبَ وَدَفَعَ حَيْثُ يَكُونُ بَاطِلًا، لِأَنَّ مَقْصُودَ الْمُكْرِهِ الْإِسْتِحْقَاقَ لَا مُجَرَّدَ اللَّفْظِ، وَذَلِكَ فِي إِلَهِةٍ بِالْدَّفْعِ وَفِي الشَّيْءِ بِالْعَقْدِ عَلَى مَا هُوَ الْأَصْلُ، فَدَخَلَ الدَّفْعُ فِي الْإِكْرَاهِ عَلَى إِلَهِةٍ دُونَ الشَّيْءِ. قَالَ (وَإِنْ قَبْضَهُ مُكْرَهًا فَلَيْسَ ذَلِكَ بِإِجَارَةٍ وَعَلَيْهِ رَدُّهُ إِنْ كَانَ قَانِمًا فِي يَدِهِ) لِفَسَادِ الْعَقْدِ.

ترجمہ

فرمایا اور جب بائع نے اپنی خوشی کے ساتھ ثمن پر قبضہ کیا ہے تو یہ ایسا ہی ہوگا کہ جس طرح اسنے بیع کی اجازت دے دی ہے کیونکہ اس کی یہ اجازت دلیل ہے جس طرح بیع موقوف میں ہوتا ہے۔ اور یہی حکم اس صورت میں بھی ہوگا کہ جب بائع نے خوشی سے مشتری کے حوالے کر دیا ہے خواہ اگر وہ کی صورت میں بیع ہوئی ہے۔ عام لین دین میں نہ ہوئی ہو۔ کیونکہ یہ بھی اجازت کی دلیل ہے یہ خلاف اس صورت کے کہ جب کسی شخص نے کو بیہ کرنے پر مجبور کیا ہے اور اس نے دور کرنے کا ذکر بھی نہیں کیا ہے اور مجبور آدمی نے مجبوری کی حالت میں منہوب کو سوہب لہ کے سپرد کر دیا ہے تو یہ بہر باطل ہو جائے گا کیونکہ مجبور آدمی کا مقصد حق کو ثابت کرنا ہے جو صرف کسی لفظ یا کلام کا نام نہیں ہے اور بہر میں یہ مقصد حاصل ہو جائے جبکہ بیع میں ٹیس عقد کا حصول ہے۔ جیسا کہ قاعدہ بھی ہے۔ لہذا بہرہ اگر وہ دفع سے متعلق ہوگا جبکہ بیع میں اس کا تعلق دفع سے متعلق نہیں ہے۔ اور جب بائع نے ناراضگی کے ساتھ ثمن پر قبضہ کیا ہے۔ تو یہ اس کی اجازت شمار نہ کی جائے گی۔ اور جب قیمت اس کے پاس موجود ہے تو اس پر قیمت کو واپس کرنا لازم ہوگا اس لئے کہ عقد فاسد ہو چکا ہے۔

شرح

مکڑہ کی بیع نافذ ہے اگرچہ لازم نہیں لازم اس وقت ہوگی کہ رضامندی سے اجازت دے دے لہذا مشتری جو کچھ اس بیع میں تصرف کریگا وہ تصرفات صحیح ہوں گے اور مکڑہ نے ثمن پر راضی خوشی قبضہ کیا یا بیع کو خوشی سے تسلیم کر دیا تو اب وہ بیع لازم ہوگئی یعنی اب بیع کو فسخ نہیں کر سکتا اور اگر قبضہ ثمن و تسلیم بیع بھی اگر وہ کے ساتھ ہو تو حق فسخ باقی رہے گا، اور بہرہ میں اگر وہ دوسرے سے سوہب لہ نہ چیز کا مالک ہی نہیں ہوگا اور اس کے تصرفات صحیح نہیں ہوں گے۔

بائع نے اگر اگر وہ کے ساتھ ثمن پر قبضہ کیا ہے تو فسخ بیع کی صورت میں ثمن واپس کر دے اگر اس کے پاس موجود ہے اور ہذاک ہو گیا ہے تو اس پر ضمان واجب نہیں کہ ثمن بائع کے پاس امانت ہے۔ (عناوید)

علامہ بدرالدین عینی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں۔ کہ این حزم اگر وہ (مجبوری) کی اقسام بیان کرتے ہوئے لکھتے ہیں کہ مجبوری کی دو اقسام ہیں۔ ۱۔ کسی کلام پر مجبور کیا جائے۔ ۲۔ کسی عمل پر مجبور کیا جائے۔

کسی کلام پر مجبور کرنا:

جب کسی شخص کو کسی کلام پر مجبور کیا جائے تو مجبوری کی حالت (حتی کہ جان جانے کا اندیشہ یقینی ہو) میں کلام کرنے پر مشکل پر کچھ لازم نہ ہوگا۔ جیسے کفر، تہذیب، اقرار بالزنا، رجعت، طلاق، بیع، مذر، ایمان، عتق، اور بہرہ وغیرہ۔ کسی کام پر مجبور کرنا:

جب کسی شخص کو کسی کام پر مجبور کیا جائے تو اس کی پھر دو اقسام ہیں۔



اشیائے ممنوعہ کو مباح کرنے والی مجبوری:

اسکی مثال یہ ہے کہ جیسے مردار کھانا، شراب، پینا وغیرہ پس ایسی صورت میں مجبور کیے کہ شخص پر کچھ لازم نہ آئے گا۔

اشیائے ممنوعہ کو مباح نہ کرنے والی مجبوری:

جیسے کسی کو قتل کرنا، زخمی کرنا، مارنا، اموال کو فاسد کرنا اگر کسی شخص نے مجبوری کے تحت ان کاموں میں سے کسی کا بھی ارتکاب کیا تو اس پر ان اعمال کا بدلہ و قصاص لازم ہوگا (عمدة القاری شرح البخاری، ج ۲ ص ۱۰۲۶، مطبوعہ وزارت تعلیم اسلام آباد)

بیع کا مشتری کے ہاتھ سے ہلاک ہو جانے کا بیان

قَالَ (وَإِنْ هَلَكَ الْمَبِيعُ فِي يَدِ الْمُشْتَرِي وَهُوَ غَيْرُ مُكْرَهٍ ضَمِنَ قِيمَتَهُ لِلْبَائِعِ) مَعْنَاهُ  
وَالْبَائِعُ مُكْرَهٌ لِأَنَّهُ مَضْمُونٌ عَلَيْهِ بِحُكْمِ عَقْدٍ قَائِدٍ

(وَلِلْمُكْرَهَةِ أَنْ يُضْمِنَ الْمُكْرَهَةُ إِنْ شَاءَ) لِأَنَّهُ آتَى لَهُ فِيمَا يَرْجِعُ إِلَى الْإِتْلَافِ، فَكَانَتْهُ  
دَلْعَ مَالِ الْبَائِعِ إِلَى الْمُشْتَرِي لِيَضْمِنَ أَيُّهَا شَاءَ كَالْعَاصِبِ وَعَاصِبِ الْعَاصِبِ، فَلَزِمَ  
ضَمِنَ الْمُكْرَهَةُ رَجَعَ عَلَى الْمُشْتَرِي بِالْقِيَمَةِ لِقِيَامِهِ مَقَامَ الْبَائِعِ، وَإِنْ ضَمِنَ الْمُشْتَرِي  
لَفَدَّ كُلُّ شِرَاءٍ كَانَ بَعْدَ شِرَائِهِ لَوْ تَنَاسَخَتْ الْعُقُودُ لِأَنَّهُ مَلَكُهُ بِالضَّمَانِ لَفُطِهَرَتْ أَنَّهُ بَاعَ  
مِلْكَهُ، وَلَا يَنْفُلُ مَا كَانَ لَهُ قَبْلَهُ لِأَنَّ الْإِسْتِنَادَ إِلَى وَقْتِ قَبْضِهِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا أَجَارَ  
السَّالِكُ الْمُكْرَهَةَ عَقْدًا مِنْهَا حَيْثُ يَجُوزُ مَا قَبْلَهُ وَمَا بَعْدَهُ لِأَنَّهُ اسْقَطَ حَقَّهُ وَهُوَ الْمَانِعُ  
لِعَادَةِ الْكُلِّ إِلَى الْجَوَازِ، وَاللَّهُ أَعْلَمُ

ترجمہ

اور جب بیع مشتری کے قبضہ میں ہلاک ہوئی ہے حالانکہ وہ مجبور نہیں ہے تو مشتری بایع کیلئے اس قیمت کا ضامن ہوگا اور اس کا حکم یہ ہے کہ جب بایع مجبور نہ ہو کہ بیع فاسد ہونے کے سبب سے یہ بیع مشتری پر بطور مضمون تھی۔ اور مجبور بایع کو اختیار ہے اگر وہ چاہے تو مکروہ کو ضامن بنائے۔ کیونکہ جو شخص مجبور کیا گیا ہے وہی اس میں سبب بننے والا ہے اور یہ اسی طرح ہو جائے گا کہ جب مجبور کرنے والے نے بایع کے مال کو مشتری کو دیا ہے پس بایع ان میں سے جس کو چاہے گا ضامن بنا دے گا جس طرح غاصب اور غاصب کے غاصب میں سے کسی ایک سے ضمان لیا جاتا ہے۔

اور جب بایع مکروہ کو ضامن بنا تا ہے تو مشتری سے اس بیع کی قیمت واپس لے گا کیونکہ مجبور کرنے والا یہ بایع کے قائم مقام ہے اور جب بایع نے مشتری سے ضمان وصول کر لیا ہے تو اس بیع کے بعد والی تمام بیوع نافذ ہو جائیں گی۔ اگرچہ بعد کتنے ہی عقد



کیوں نہ ہوئے ہوں۔ کیونکہ مشتری ضمان دینے کے سبب سے اس بیع کا مالک بننا ہے۔ اور یہ تصریح بھی واضح ہو چکی ہے کہ اس نے اپنی ملکیت پہنچی ہے ہاں البتہ جو اس نے اس خریداری سے پہلے بیع کی ہے وہ نافذ نہ ہوگی کیونکہ اس حالت میں ملکیت صرف اس کے قابض ہونے کے وقت کی جانب منسوب ہوگی۔ بہ خلاف اس صورت کے کہ جب مجبور مالک ان میں سے کسی ایک عقد کو جائز قرار دینے والا ہے تو اس سے پہلے والی اور بعد والی ساری بیوع نافذ ہو جائیں گی۔ کیونکہ اجازت دیتے ہوئے وہ اپنے حق کو ساقط کرنے والا ہے اور اس کا حق عقد کی جواز سے روکنے والا تھا۔ پس سارے عقد ہی جائز ہو جائیں گے۔ اور اللہ ہی سب سے زیادہ جاننے والا ہے۔

شرح

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب بائع نے اگر اکراہ کے ساتھ ضمن پر قبضہ کیا ہے تو بیع کی صورت میں ضمن واپس کر دے اگر اس کے پاس موجود ہے اور بلاک ہو گیا ہے تو اس پر ضمان واجب نہیں کہ ضمن بائع کے پاس امانت ہے۔ اگر اکراہ کے ساتھ بیع اگرچہ بیع فاسد ہے مگر اس میں اور دیگر بیوع فاسدہ میں چندہ سے فرق ہے۔ یہ بیع اجازت قبول یا فسخ کے بعد صحیح ہو جاتی ہے دوسری بیعیں فاسد کی فاسد ہی رہتی ہیں۔ جس نے اس سے خریدا ہے اس کے تصرفات تو دے جائیں گے اگرچہ یکے بعد دیگرے کہیں سے کہیں پہنچی ہو۔ بیع غلام تھا اور مشتری نے اسے آزاد کر دیا تو بائع کو اختیار ہے کہ مشتری سے یوم الغرض کی قیمت لے یا یوم البتاق کی اگر بائع پر اکراہ ہوا تو ضمن اس کے پاس امانت ہے اور مشتری پر اکراہ ہوا تو بیع اس کے پاس امانت ہے اور دیگر بیوع فاسدہ میں یہ چاروں باتیں نہیں ہیں۔ (در مختار، کتاب اکراہ، بیروت، فتاویٰ شامی، کتاب اکراہ، بیروت) مردار کھانے یا شراب پینے پر مجبور کرنے کا بیان

(وَإِنْ أَكْرِهَ عَلَى أَنْ يَأْكُلَ الْمَيْتَةَ أَوْ يَشْرَبَ الْخَمْرَ، إِنْ أَكْرِهَ عَلَى ذَلِكَ بِخَبْسٍ أَوْ ضَرْبٍ أَوْ قَيْدٍ لَمْ يَحِلَّ لَهُ إِلَّا أَنْ يُكْرِهَ بِمَا يَخَافُ مِنْهُ عَلَى نَفْسِهِ أَوْ عَلَى غُضُوٍّ مِنْ أَعْضَائِهِ، فَإِذَا خَافَ عَلَى ذَلِكَ وَسِعَهُ أَنْ يُقَدِّمَ عَلَى مَا أَكْرِهَ عَلَيْهِ) وَكَذَا عَلَى هَذَا الدَّمُ وَلَحْمُ الْخِنْزِيرِ، لِأَنَّ تَنَاوُلَ هَذِهِ الْمُحَرَّمَاتِ إِنَّمَا يَبْتَاعُ عِنْدَ الضَّرُورَةِ كَمَا فِي الْمَخْمَصَةِ لِقِيَامِ الْمُحَرَّمِ فِيمَا وَرَاءَهَا، وَلَا ضَرُورَةَ إِلَّا إِذَا خَافَ عَلَى النَّفْسِ أَوْ عَلَى الْغُضُوِّ، حَتَّى لَوْ خِيفَ عَلَى ذَلِكَ بِالضَّرْبِ وَعَلَبَ عَلَى ظَنِّهِ بِبَاحٍ لَهُ ذَلِكَ (وَلَا يَسْمَعُ أَنْ يَصْبِرَ عَلَى مَا تَوَعَّدَ بِهِ، فَإِنْ صَبَرَ حَتَّى أَوْفَعَا بِهِ وَلَمْ يَأْكُلْ فَهُوَ أَتَمُّ لِرَأْنِهِ لَمَّا أُبِيحَ كَانَ بِالْإِمْتِنَاعِ عَنْهُ مُعَاوَنًا لِبُغْيِهِ عَلَى هَلَاكِ نَفْسِهِ فَيَأْتِمُ كَمَا فِي حَالَةِ الْمَخْمَصَةِ. وَعَنْ أَبِي يَوْسُفَ أَنَّهُ لَا يَأْتِمُ لِأَنَّهُ رُخْصَةٌ إِذَا الْحُرْمَةُ قَائِمَةٌ فَكَانَ آخِذًا بِالْعَزِيمَةِ).

فَلَنَّا : حَالَهُ الْإِضْطِرَّارِ مُسْتَشَاءَ بِالْغَصِّ وَهُوَ تَكَلُّمٌ بِالْحَاصِلِ بَعْدَ الثَّنَاءِ فَلَا مُحَرَّمَ فَكَانَ  
إِبَاحَةً لَا رُخْصَةً إِلَّا أَنَّهُ إِنَّمَا يَأْتُمُ إِذَا عَلِمَ بِالِإِبَاحَةِ فِي هَذِهِ الْحَالَةِ ، لِأَنَّ فِي انْكِشَافِ  
الْخُرْمَةِ خَفَاءً فَيَعْدِلُ بِالْجَهْلِ فِيهِ كَالْجَهْلِ بِالْخَطَابِ فِي أَوَّلِ الْإِسْلَامِ أَوْ فِي دَارِ  
الْخُرْبِ .

ترجمہ

اور جب کسی بندے کو مردار کھانے یا شراب پینے پر مجبور کیا گیا ہے اور یہ مجبوری قید یا سختی مار کھانے سے متعلق ہے تو مجبور شخص  
کیلئے مردار کھانا یا شراب پینا حلال نہ ہوگا ہاں البتہ جب اس کو ایسی چیز کیلئے مجبور کیا گیا ہے جس سے جان یا کسی عضو کی ہلاکت کا  
خوشہ ہے اور مجبور آدمی کو خوف لاحق ہوا ہے کہ اس کو مجبور کرنے والا ایسا کر دے گا۔ اور خون اور خنزیر کو کھانے کا اکراہ بھی اسی حکم کے  
محتاق ہے۔ کیونکہ ضرورت کے وقت ان حرام اشیاء کا استعمال کرنا مباح ہے جس طرح شدید اضطرابی حالت میں مباح ہے کیونکہ  
حرام کر دہ یہ ضرورت کے سوا میں موثر ہوتا ہے۔ (قاعدہ فقہیہ) جبکہ عام حالات میں ضرورت نہیں ہوا کرتی۔ ہاں البتہ جب مجبور  
آدمی کو اپنی جان یا اپنے عضو کی ہلاکت کا خطرہ ہے یہاں تک سخت مار بھی عضو کی ہلاکت یا جان کا خطرہ ہے اور مجبور آدمی کا غالب  
گمان یہی ہوا ہے وہ سخت مار سے مر جائے گا تو اس کیلئے حرام کردہ اشیاء کا استعمال مباح ہے۔ اور اس کیلئے اس پر مبرا کرنا جائز نہ  
ہوگا۔ اور اگر اس نے صبر کیا ہے اور دشمنی دینے والوں نے اس کو انجام تک جا پہنچایا ہے اور اس محرمات کا استعمال نہ کیا تو یہ شخص خود  
گناہگار ہو جائے گا کیونکہ جب اس کیلئے محرمات کو مباح کیا گیا ہے تو نہ کھانے کی حالت میں مجبور آدمی اپنی ہلاکت میں خود دوسروں  
کا مددگار ثابت ہوا ہے۔ لہذا وہ گناہگار ہے۔ جس طرح شدید اضطرابی حالت میں نہ کھانے کے سبب گناہگار ہوتا ہے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ سے روایت ہے کہ وہ مجبور آدمی گناہگار نہ ہوگا۔ کیونکہ حرام کا کھانا رخصت ہے اور اس میں  
حرمت موجود ہے اور نہ کھا کر وہ بندہ عزیمت پر عمل کرنے والا ہے۔

ہم نے کہا کہ اضطرابی حالت کا نص سے استثناء کیا گیا ہے اور استثناء وہ حکم ہے جو استثناء کے حاصل ہو پس محرم ختم ہو چکا ہے  
اور اب اباحت ثابت ہوئی ہے رخصت ثابت نہیں ہوئی۔ مگر مجبور آدمی اسی حالت میں گناہگار ہوگا جب اسی حالت میں اس کو اباحت  
کا حکم ہو جائے۔ کیونکہ حرمت کے کھل جانے میں پوشیدگی ہے پس اس جہالت کے سبب مجبور کو معذور سمجھا جائے گا جس طرح اول  
سلام میں خطاب سے عدم واقفیت کی وجہ سے عذر سمجھا جاتا ہے یا اسی طرح دار الحرب میں رہنے کی وجہ سے جہالت کا عذر سمجھا جاتا  
ہے۔ مذاق

شرح

اور جب کسی شخص کو معاذ اللہ شراب پینے یا خون پینے یا مردار کا گوشت کھانے یا سوز کا گوشت کھانے پر اکراہ کیا گیا اگر وہ اکراہ

فیر ملتی ہے یعنی جس ضرب کی دھمکی ہے تو ان چیزوں کا کھانا چاہنا جائز نہیں ہے البتہ شراب پینے میں اس صورت میں حد نہیں ملے  
جائے گی کہ جب سے حد ساقط ہو جاتی ہے اور اگر وہ اگر اہل طہی ہے یعنی قتل یا قطع عضو کی دھمکی ہے تو ان کا سون کا کرنا جائز بلکہ فرض ہے  
اور اگر مہر کیا ان کا سون کو نہیں کیا اور مار ڈالا گیا تو جنبہ گار ہوا کہ شرع نے ان صورتوں میں اس کے لیے یہ چیزیں جائز کی ہیں جس طرح  
طرح بھوک کی شدت اور اضطراب کی حالت میں یہ چیزیں مباح ہیں۔ ہاں اگر اس کو یہ بات معلوم نہ تھی کہ اس حالت میں ان چیزوں  
کا استعمال شرعاً جائز ہے اور تاواہی کی وجہ سے استعمال نہ کیا اور قتل کر دیا گیا تو گناہ نہیں۔ یو ہیں اگر استعمال نہ کرنے سے کفار کو نفیاد  
غضب میں ڈالنا مقصود ہو تو گناہ نہیں۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب اکراہ و ہیروت)

ایک شخص بھوک کے مارے بے بس ہو گیا ہے اسے ایک مردار جانور نظر پڑا اور دوسرے کی حلال چیز بھی دکھائی دی جس  
میں نہ رشہ کا ٹوٹا ہے نہ انڈہ اور وہی ہے تو اسے اس دوسرے کی چیز کو کھا لیتا چاہے مردار نہ کھائے، پھر آیا اس چیز کی قیمت یا وہی چیز  
اس کے ذمہ رہے گی یا نہیں اس میں دو قول ہیں ایک یہ کہ رہے گی دوسرے یہ کہ نہ رہے گی۔ نہ رہنے والے قول کی تائید میں یہ حدیث  
ہے جو ابن ماجہ میں ہے، حضرت مہاد بن مرثیل غزی کہتے ہیں ہمارے ہاں ایک سال قحط سالی پڑی میں مدینہ گیا اور ایک کھیت میں  
سے کچھ بایں تو ذکر جمیل کر دینے چپانے لگا اور تھوڑی سی بایں اپنی چادر میں باندھ کر چلا کھیت والے نے بے کھ لیا اور مجھے پکڑ کر مارا  
ڈیرا اور میری چادر چھین لی، میں آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم کے پاس گیا اور آپ سے واقعہ عرض کیا تو آپ نے اس شخص کو کہا اس بھوکے  
کو نہ تو تو نے کھانا کھلایا نہ اس کے لئے کوئی اور کوشش کی نہ اسے کچھ سمجھایا نہ کھانا پیارا بھوکا تھا نادان تھا جاؤ اس کا پکڑا رہا اور  
ایک دوق یا دھاوق غلہ اسے دے دو، (ایک دوق چار من کے قریب ہوتا ہے)

ایک اور حدیث میں ہے کہ درختوں میں لگے ہوئے پھلوں کی نسبت حضور صلی اللہ علیہ وسلم نے پوچھا گیا تو آپ نے فرمایا جو  
حاجت مند شخص ان سے میں کچھ کھالے لیکن نہ جائے اس پر کچھ جرم نہیں۔ حضرت مجاہد فرماتے ہیں مطلب آیت کا یہ ہے کہ اضطراب  
اور بے بسی کے وقت اتنا کھا لینے میں کوئی مضاقت نہیں جس سے بھسی اور اضطراب مٹ جائے، یہ بھی مروی ہے کہ تین لقموں سے زیادہ نہ  
کھائے غرض ایسے وقت میں اللہ کی مہربانی اور تواضع ہے یہ حرام اس کے لئے حلال ہے۔

حضرت سرور فرماتے ہیں اضطراب کے وقت بھی جو شخص حرام چیز نہ کھائے اور مر جائے وہ جہنمی ہے، اس سے معلوم ہوا کہ  
ایسے وقت ایسی چیز کے کھانی ضروری ہے نہ کہ صرف رخصت ہی ہو، لیکن بات زیادہ صحیح ہے جیسے کہ بیمار کا روزہ چھوڑ دینا وغیرہ۔

(نحوذ باللہ) کفر باللہ پر اکراہ کا بیان

قَالَ (وَإِنْ أَتَى عَلَى الْكُفْرِ بِاللَّهِ تَعَالَى وَالْعِصْيَانِ بِاللَّهِ أَوْ سَبَّ رَسُولَ اللَّهِ صَلَّى اللَّهُ  
عَلَيْهِ وَسَلَّمَ بِقَيْدٍ أَوْ حَبْسٍ أَوْ ضَرْبٍ لَمْ يَكُنْ ذَلِكَ إِتْكَارًا حَتَّى يُكْفَرَهُ بِأَمْرِ يَخَافُ مِنْهُ  
عَلَى نَفْسِهِ أَوْ عَلَى غَضُو مِنْ أَعْضَائِهِ) لِأَنَّ الْإِتْكَارَ بِهَذِهِ الْأَشْيَاءِ كَيْسَ بِإِتْكَارِهِ فِي

شُرْبِ الْخَمْرِ لِمَا مَرَّ، فَفِي الْكُفْرِ وَحُرْمَتُهُ أَشَدُّ أَوَّلَىٰ وَآخَرَىٰ.

قَالَ (وَإِذَا خَافَ عَلَىٰ ذَلِكَ وَسِعَهُ أَنْ يُظْهِرَ مَا أَمَرُوهُ بِهِ وَيُورِي، فَإِنْ أَظْهَرَ ذَلِكَ وَقَلْبُهُ مُطْمَئِنٌّ بِالْإِيمَانِ فَلَا لَيْتَمَ عَلَيْهِ) لِجَدِثِ عَمَارِ بْنِ يَاسِرٍ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ حَيْثُ أُبْتُلِيَ بِهِ، وَقَدْ قَالَ لَهُ النَّبِيُّ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (كَيْفَ وَجَدْتَ قَلْبَكَ؟ قَالَ مُطْمَئِنًّا بِالْإِيمَانِ، فَقَالَ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ: فَإِنْ عَادُوا قَعْدُ، وَلِهَذَا نَزَلَ قَوْلُهُ تَعَالَى (إِلَّا مِنْ أَكْثَرَةٍ وَقَلْبُهُ مُطْمَئِنٌّ بِالْإِيمَانِ)) "الْيَابَةُ".

وَلَا يَهْدَى الْإِظْهَارُ لَا يَقُوتُ الْإِيمَانُ حَقِيقَةً لِقِيَامِ التَّضْيِيقِ، وَفِي الْإِمْتِنَاعِ قُوَّةُ النَّفْسِ حَقِيقَةً فَمَسَعَهُ الْمَيْلُ إِلَيْهِ.

قَالَ (لِإِنْ صَبَرَ حَتَّى قُتِلَ وَلَمْ يُظْهِرِ الْكُفْرَ كَانَ مَا جُورًا) لِأَنَّ (خُبْرًا رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ صَبَرَ عَلَىٰ ذَلِكَ حَتَّى صَلَبَ وَسَمَّاهُ رَسُولُ اللَّهِ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ سَيِّدَ الشَّهَدَاءِ، وَقَالَ لِي مِثْلُهُ هُوَ رَفِيقِي فِي الْجَنَّةِ) وَلَا يَأْتِي الْخُرْمَةُ بَاقِيَةً، وَالْإِمْتِنَاعُ لِإِعْوَازِ الدِّينِ عَرِيمَةً، بِخِلَافِ مَا تَقَدَّمَ لِلْإِسْتِثْنَاءِ.

ترجمہ

اور جب کسی شخص کو اللہ تعالیٰ کا انکار کرنے یا نبی کریم ﷺ پر سب و شتم کرنے پر نعوذ باللہ مجبور کیا گیا ہے ورنہ اس کو قید یا مارا جائے گا تو یہ اکراہ نہ ہوگا یہاں تک کہ جب اکراہ ایسی چیز کے ساتھ ہو جس سے جان یا کسی عضو کی ہلاکت کا اندیشہ ہو کیونکہ ان چیزوں کا اکراہ جب شراب میں اعتبار نہیں کیا گیا تو کفر میں کس طرح اعتبار کر لیا جائے گا حالانکہ حرمت کفر حرمت شراب سے زیادہ سخت ہے۔ اور جب جان یا عضو کی ہلاکت کا خدشہ ہے تو مجبور کیلئے اجازت ہوگی کہ وہ مجبور کرنے والے کے حکم کو پورا کرے ہاں اب اس میں تو یہ سے کام لے۔

اور جب اس نے کلمہ کفر کا اظہار کیا ہے لیکن اس کا دل ایمان سے مطمئن ہے تو اس پر کوئی حرج نہیں ہے اور اس کی دلیل حضرت علی بن ابی طالب رضی اللہ عنہ والی حدیث ہے۔ اور جب ان کو اس طرح کے امتحان سے گزرنا پڑا تو نبی کریم ﷺ نے ان سے پوچھا کہ اس وقت تمہارے دل کی کیا حالت تھی تو انہوں نے عرض کیا کہ میرا دل ایمان سے مطمئن تھا۔ تو اس پر آپ ﷺ نے ارشاد فرمایا کہ اگر وہ لوگ دوبارہ بھی مجبور کرتے ہیں تو تم اپنے دل کو ایمان سے مطمئن کرنا۔ اور قرآن کی آیت مبارکہ انہی کے متعلق نازل ہوئی ہے۔ کیونکہ اس طرح اظہار کرنے کے سبب ایمان کی حقیقت ختم نہیں ہوتی۔ اس لئے کہ اس کی تصدیق دل میں ہوتی ہے۔ اور

انکار کے سبب جان کو فوت کرنا لازم آئے گا پس اظہار کی رخصت دی جائے گی۔

اور جب مجبور نہ مبرا کیا ہے یہاں تک کہ اس کو قتل کر دیا گیا ہے اور اس نے کفر کا اظہار نہ کیا تو وہ اجر کا حقدار ہے۔  
 - کیونکہ حضرت رضی اللہ عنہ نے اس پر مبرا کیا یہاں تک کہ ان کو سولی پر چڑھایا گیا اور نبی کریم ﷺ نے ان کو سید الشہداء کا  
 لقب عطا فرمایا اور اس طرح فرمایا ہے کہ جنت میں وہ میرے رفیق ہوں گے۔ کیونکہ کفر کے اظہار کی حرمت باقی ہے جبکہ دین کی  
 شان کو بلند کرنے کیلئے انکار کا یہ عزیمت ہے۔ بخلاف اس صحت کے کہ جو اس سے پہلے گزر چکی ہے اس لئے کہ وہاں اشتہار  
 ہے۔

شرح

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب معاذ اللہ کفر کرنے پر اکراہ ہوا اور قتل یا قطع عضو کی دھمکی دی گئی تو اس شخص کو  
 صرف ظاہری طور پر اس کفر کے کر لینے کی رخصت ہے اور دل میں وہی یقین ایمانی قائم رکھنا لازم ہے جو پہلے تھا اور اس شخص کو  
 چاہیے کہ اپنے قول و فعل میں توریہ کرے یعنی اگرچہ اس فعل یا قول کا ظاہر کفر ہے مگر اس کی نیت ایسی ہو کہ کفر نہ رہے مثلاً اس کو مجبور کیا  
 گیا کہ بت کو سجدہ کرے اور اس نے سجدہ کیا تو یہ نیت کرے کہ خدا کو سجدہ کرتا ہوں یا سرکار رسالت مآب (صلی اللہ تعالیٰ علیہ وآلہ  
 وسلم) میں گستاخی کرنے پر مجبور کیا گیا تو کسی دوسرے شخص کی نیت کرے جس کا نام محمد ہو اور اگر اس شخص کے دل میں توریہ کا خیال آیا  
 مگر توریہ نہ کیا یعنی خدا کے لیے سجدہ کی نیت نہیں کی تو یہ شخص کافر ہو جائے گا اور اس کی عورت نکاح سے خارج ہو جائے گی اور اگر اس  
 شخص کو توریہ کا دھیان ہی نہیں آیا کہ توریہ نہ کرتا اور بت کو ہی سجدہ کیا مگر دل سے اس کا منکر ہے تو اس صورت میں کافر نہیں  
 ہوگا۔ (در مختار، کتاب اکراہ، بیروت، مکتبۃ الشامی، کتاب اکراہ، بیروت)

اضطراری حالت میں کلمہ کفر کہنے کی رخصت

اگر کوئی مسلمان مصیبتوں اور سختیوں سے گھبرا کر یا جان کے خطرہ کے وقت منہ سے کوئی کلمہ کفر کہہ دے بشرطیکہ اس کا دل ایمان  
 پر بدستور قائم ہو تو اس بات کی رخصت ہے ورنہ اصل حکم یا عزیمت یہی ہے کہ اس وقت بھی اس کے پائے استقلال میں لغزش نہ  
 آنے پائے اور وہ اس رخصت سے فائدہ نہ اٹھائے۔ چنانچہ دور کی میں مسلمانوں پر قریش مکہ کی طرف سے جو مظالم و شداکد ڈھائے  
 جاتے رہے ان میں اکثر صحابہ کرام رضی اللہ عنہم عزیمت پر ہی عمل پیرا رہے۔ وہ مصائب جھیلے رہے مگر ان کے پائے استقلال میں  
 ذرہ بھر لغزش نہ آئی۔ حتیٰ کہ بعض صحابہ نے اپنی جانیں تک قربان کر دیں۔ لے دے کے ایک مثال سیدنا عمار بن یاسر رضی اللہ عنہ کی  
 ہمیں ملتی ہے۔ عمار رضی اللہ عنہ خود ان کے باپ یا سرادران کی ماں میں سب ابوالجہل سرادر قریش مکہ کے غلام تھے۔ سیدنا رضی اللہ  
 عنہ کے سامنے ان کے والد کو شہید کیا گیا اور ابوالجہل لعین نے ان کی والدہ کی شرمگاہ میں نیزہ مار کر انہیں شہید کر دیا۔ ان حالات میں  
 آپ نے مجبور ہو کر وہ سب کچھ کہہ دیا جو کفر آپ سے کہلوانا چاہتے تھے پھر اسی وقت آپ حضور ﷺ کے پاس حاضر ہوئے اور عرض  
 کی "یا رسول اللہ ﷺ میں نے ایسے اور ایسے حالات میں آپ کو برا بھلا کہا اور ان کے معبودوں کا ذکر کر دیا" آپ نے فرمایا "اے

ان کی کیفیت تباہ "سیدنا عمر رضی اللہ عنہ کہنے لگے "میرا دل تو پوری طرح ایمان پر مطمئن ہے" آپ ﷺ نے فرمایا "اچھا اگر پھر تم سے وہ ایسی سلوک کریں تو تم پھر اس رخصت سے فائدہ اٹھا لینا" اسی سلسلہ میں یہ آیات نازل ہوئیں۔

(بخاری۔ کتاب الاکراہ۔ باب قول اللہ الامن اکروہ وقلہ مطمئن بالایمان)

یعنی جو لوگ اسلام لانے کے بعد پیش آمدہ مصائب سے گھبرا کر اپنی سابقہ کفر کی آرام طلبہ زندگی کو ترجیح دینے لگیں اور کسی قسم کا دنیوی نقصان بھی برداشت کرنے پر آمادہ نہ ہوں اور انہیں وجوہ کی بنا پر برضا و رغبت پھر کفر کی راہ اختیار کر لیں۔ تو ایسے لوگ فی الواقع مذاہب عظیم کے مستحق ہیں۔

### حضرت خبیب بن عدی کا جذبہ عشق اور تصور جان جاناں

حضرت خبیب بن عدی رضی اللہ تعالیٰ عنہ جن کا ذکر "شہید کے مراتب و درجات اور حیات" کے عنوان میں پرگزرا۔ جب کہ کفار ان کو شہید کرنے کے لئے مکہ سے موضع حمیم کی طرف لے جا رہے تھے۔ تو اٹھائے راہ کفار ان سے کہنے لگے کہ اس وقت تو تمہاری خواہش یہ ہوگی کہ تمہارے بجائے اس وار پر محمد (صلی اللہ تعالیٰ علیہ وسلم) ہوتے اور تم اپنے گھر میں سلامتی کے ساتھ ہوتے۔ اس پر حضرت خبیب نے فرمایا کہ "خدا کی قسم! میں تو یہ بھی گوارا نہیں کرتا کہ حضور اقدس صلی اللہ تعالیٰ علیہ وسلم کے مبارک پاؤں میں ایک کانٹا چبھے اور میں گھر میں سلامت بیٹھا رہوں۔" اس پر کفار برا بھینٹے ہوئے اور آپ کے ساتھ طرح طرح کی سختیاں اور بیہودگیاں کیں اور آپ کو قتل کرنے پر آمادہ ہوئے۔ حضرت خبیب رضی اللہ تعالیٰ عنہ اس سنگین ماحول میں اپنے آقا و مولیٰ، جان و علم صلی اللہ تعالیٰ علیہ وسلم کی یاد اور تصور میں مستغرق تھے اور اپنے محبوب آقا کے دربار عالی میں اپنی دلی کیفیت کو پہنچانے کے لئے پروردگار عالم جل جلالہ کی بارگاہ میں دعا کرتے ہیں کہ "اے خدا! میں اس جگہ دشمنوں کے سوا کسی کو نہیں دیکھتا ہوں اور دوستوں میں سے کوئی یہاں موجود نہیں جو میرا پیغام تیرے حبیب صلی اللہ تعالیٰ علیہ وسلم تک پہنچائے۔ اے خدا! تو ہی میرا اسلام بارگاہ رسالت میں پہنچا دے۔"

حضرت زید بن ثابت رضی اللہ تعالیٰ عنہ فرماتے ہیں کہ میں حضور اکرم صلی اللہ تعالیٰ علیہ وسلم کی مجلس شریف میں ہر مقام مدینہ منورہ ایک جماعت کے ساتھ موجود تھا کہ یکا یک حضور پر وحی کے آثار و علامات ظاہر ہوئیں۔ اس کے بعد حضور اقدس صلی اللہ تعالیٰ علیہ وسلم نے فرمایا کہ "رحمۃ اللہ علیہ" اور فرمایا کہ خبیب کو قریش نے شہید کر دیا اور یہ جبریل امین ہیں جو ان کا سلام مجھے پہنچا رہے ہیں۔ (مدارج النبوة، از شیخ عبدالحق دہلوی، جلد: ۲، ص: ۲۳۵)

حضرت خبیب بن عدی رضی اللہ تعالیٰ عنہ کو اپنی زندگی کے آخری لمحات میں اپنے اعزاء و اقربا کی یاد نہیں آئی اور نہ ہی ان تک اپنا پیغام و سلام پہنچانے کی خواہش ہوئی۔ مگر اپنے محبوب آقا صلی اللہ تعالیٰ علیہ وسلم کے ساتھ ان کے والہانہ عشق کی یہ کیفیت تھی کہ نفروں کے سامنے موت سر پر ناچ رہی ہے۔ گھڑی دو گھڑی میں جان جسم سے جدا ہو جائے گی۔ مگر اس کی کوئی فکر نہیں بلکہ ایمان کی جان صلی اللہ تعالیٰ علیہ وسلم کی جدائی اور فراق کا رنج و غم ہے۔ بارگاہ رسالت کی حاضری اور پابائی کی ہی خواہش ہے:

سر جانے ان کے کھل کے یہ چٹائی کا ماتم ہے  
موت سنا ہوں ستم تلخ ہے نہ ہر باب ناب

شیر کو شرم تشنہ جاتا ہے زیارت کا  
کون لادے مجھے نکوؤں کا غسالہ تیرا

(امام احمد رضا بریلوی علیہ الرحمہ)

مسلمان کے مال کو ہلاک کرنے کیلئے مجبور کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِنْ أَكْرِهَ عَلَى إِتْلَافِ مَالِ مُسْلِمٍ بِأَمْرِ يَخَافُ عَلَى نَفْسِهِ أَوْ عَلَى عُضْوٍ مِنْ أَعْضَائِهِ وَسِعَهُ أَنْ يَفْعَلَ ذَلِكَ) لِأَنَّ مَالَ الْغَيْرِ يُسْتَبَاحُ لِلضَّرُورَةِ كَمَا فِي حَالَةِ الْمُسْتَحْمَصَةِ وَقَدْ تَحَقَّقَتْ (وَلِصَاحِبِ الْمَالِ أَنْ يَضْمَنَ الْمُكْرِهَ) لِأَنَّ الْمُكْرِهَ آتَهُ لِلْمُكْرِهِ فِيمَا يَصْلُحُ آتَهُ وَالْإِتْلَافُ مِنْ هَذَا الْقَبِيلِ (وَإِنْ أَكْرِهَهُ يَقْتُلُهُ عَلَى قَتْلِ غَيْرِهِ لَمْ يَسْعُهُ أَنْ يَقْدِمَ عَلَيْهِ وَيَضْرِبُ حَتَّى يَقْتُلَ، فَإِنْ قَتَلَهُ كَانَ آثِمًا) لِأَنَّ قَتْلَ الْمُسْلِمِ مِمَّا لَا يُسْتَبَاحُ لِلضَّرُورَةِ مَا لَكُنَا بِهِلِهِ الضَّرُورَةُ.

ترجمہ

اور جب کسی جان کا عضو کو ہلاک کرنے کے اندیشہ سے کسی مسلمان کو ہلاک کرنے پر مجبور کیا گیا ہے تو مجبور شخص کیلئے وہ کام کر گزرنے کی رخصت ہوگی کیونکہ ضرورت کے سبب دوسرے کا مال مباح کر لیا جاتا ہے۔ جس طرح اضطراری حالت میں ہوتا ہے۔ اور یہ تو ضرورت بھی ثابت ہو چکی ہے اور صاحب مال کو یہ حق حاصل ہے کہ وہ مجبور کرنے والے سے ضمان وصول کرے۔ کیونکہ مجبور شخص تو اس کا مال ضبط کرنے میں مجبوری کا ذریعہ ہے۔ ہاں وہ تلف کرنے میں آگاہ بن سکتا ہے۔

اور جب کسی شخص کو قتل کرنے کی دھمکی سے دوسرے کے قتل پر تیار کیا گیا تو مجبور آدمی کیلئے دوسرے پر ایسا کوئی قدم اٹھانا درست نہیں ہے بلکہ وہ صبر کرے۔ یہاں تک وہ خود قتل کر دیا جائے۔ اور اگر اس نے دوسرے کو قتل کر دیا ہے تو وہ گناہگار ہوگا کیونکہ مسلمان کا قتل کسی طرح بھی ضرورت سے مباح نہیں ہوتا۔ پس یہ خود مقتول کیے جانے کے سبب بھی مباح نہ ہوگا۔

شرح

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ کوئی شخص اس پر مجبور کیا گیا کہ کسی مسلم یا ذمی کے مال کو تلف کرے اور جسکی بھی قتل یا قطع عضو کی ہے تو تلف کرنے کی اس کے لیے رخصت ہے اور اگر اس نے تلف نہ کیا اور اس کے ساتھ وہ کر ڈالا گیا جس کی دھمکی دی گئی تھی تو ثواب کا مستحق ہے اور اگر اس نے مال تلف کر ڈالا تو مال کا تاوان مجبور کرنے والے کے ذمہ ہے کہ یہ شخص اس کے لیے ہرزادہ آگے ہے۔ (در مختار، کتاب اکراہ، بیروت)

علامہ خیر الدین ربیع حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جبر، اختیار کو معدوم بناتا ہے لہذا جبر کے ساتھ حاصل کردہ اقرار کی صحت نہ

ہوگی اور جبر و اکراہ کی کئی صورتیں ہیں، ایک یہ کہ کوئی غالب آدمی دوسرے شخص کو کہے کہ تو میرے حق میں فلاں اقرار کر ورنہ میں فلاں غلام کو کہوں گا کہ اس کو مال ملایا خزانہ ملایا ایسی ہی کوئی بات اگر یہ شخص جبری ہے اور ایسے ظالم کی دھمکی دے جو اس کی بات مانتا ہو اور کہا کہ اگر تو میرے حق میں فلاں اقرار نہ کرے گا تو میں تجھے فلاں کے پاس لے جاؤں گا جو صرف میرے کہہ دینے پر تجھے پکڑے گا اور مہلک سننے والے کو نون غالب ہے کہ یہ ایسا کر دے گا تو اس نے جھوٹا اقرار کر دیا تو اس اقرار سے کوئی چیز لازم نہ ہوگی جیسا کہ ہمارے ائمہ کا مسلک کلام ہے۔ (فتاویٰ خیریہ، کتاب الاکراہ، دار المعرفۃ بیروت)

مجبوری کے قتل عمد پر قصاص کا بیان

قَالَ (وَالْقِصَاصُ عَلَى الْمُكْرِهِ إِنْ كَانَ الْقَتْلُ عَمْدًا) قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ : وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَبِيبَةَ وَمُحَمَّدٍ ، وَقَالَ زُفَرٌ : يَجِبُ عَلَى الْمُكْرِهِ . وَقَالَ أَبُو يُونُسَ : لَا يَجِبُ عَلَيْهِمَا . وَقَالَ الشَّافِعِيُّ : يَجِبُ عَلَيْهِمَا لِزُفَرٍ أَنَّ الْفِعْلَ مِنَ الْمُكْرِهِ حَقِيقَةٌ وَجَسًا ، وَقَرَّرَ الشَّرْعُ حُكْمَهُ عَلَيْهِ وَهُوَ الْإِثْمُ ، بِخِلَافِ الْإِكْرَاهِ عَلَى إِتْلَافِ مَالِ الْغَيْرِ لِأَنَّهُ سَقَطَ حُكْمُهُ وَهُوَ الْإِثْمُ فَأُضِيفَ إِلَى غَيْرِهِ ، وَبِهَذَا يَتَمَسَّكُ الشَّافِعِيُّ فِي جَانِبِ الْمُكْرِهِ ، وَيُوجِبُهُ عَلَى الْمُكْرِهِ أَيْضًا لَوْ جُودَ السَّبَبُ إِلَى الْقَتْلِ مِنْهُ ، وَلِلَّسَّبَبِ فِي هَذَا حُكْمُ الْمَبَاشَرَةِ عِنْدَهُ كَمَا فِي شُهُودِ الْقِصَاصِ ، وَلَا يَسِيءُ يُونُسُ أَنَّ الْقَتْلَ يَتَبَيَّنُ مَفْضُورًا عَلَى الْمُكْرِهِ مِنْ وَجْهِ نَظَرٍ إِلَى النَّائِمِ ، وَأُضِيفَ إِلَى الْمُكْرِهِ مِنْ وَجْهِ نَظَرٍ إِلَى الْحَمْلِ فَدَحَلَتْ الشُّبْهَةُ فِي كُلِّ جَانِبٍ .

وَلَهُمَا أَنَّهُ مَحْمُولٌ عَلَى الْقَتْلِ بِطَبْعِهِ إِثَارًا لِحَيَاتِهِ فَيَصِيرُ آلَةً لِلْمُكْرِهِ فِيمَا يَضْلُحُ آلَةٌ لَهُ وَهُوَ الْقَتْلُ بَأَن يُلْفِيهِ عَلَيْهِ وَلَا يَضْلُحُ آلَةٌ لَهُ فِي الْجَنَائَةِ عَلَى دِينِهِ فَيَبْقَى الْفِعْلُ مَقْصُورًا عَلَيْهِ فِي حَقِّ الْإِثْمِ كَمَا نَقُولُ فِي الْإِكْرَاهِ عَلَى الْإِبْعَاقِ ، وَفِي إِكْرَاهِ الْمَجُوسِيِّ عَلَى ذَبْحِ شَاةِ الْغَيْرِ يَنْتَقِلُ الْفِعْلُ إِلَى الْمُكْرِهِ فِي الْإِتْلَافِ دُونَ الذَّكَاةِ حَتَّى يَحْرُمَ كَذًا هَذَا .

ترجمہ

اور جب کسی شخص کا قتل قتل عمد ہے تو مجبور آدمی پر قصاص ہوگا۔ مصنف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ یہ حکم طرفین کے مطابق ہے۔ اور امام زفر علیہ الرحمہ نے کہا کہ مجبور کرنے والے پر قصاص ہوگا۔



حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ ان میں سے کسی پر قصاص نہ ہوگا جبکہ حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ دونوں پر قصاص ہوگا۔

حضرت امام زفر علیہ الرحمہ کی دلیل یہ ہے کہ مجبوری کی جانب یہ فعل بطور حقیقت و احساس دونوں طرح سرزد ہوا ہے اور شریعت نے اس پر قتل کے گناہ کا حکم مرتب کیا ہے۔ یہ خلاف اس کے کہ جب کسی کو دوسرے کا مال ہلاک کرنے کیلئے مجبور کیا جائے۔ کیونکہ اس میں مجبور کے لئے شخص سے گناہ ساقط ہو جاتا ہے۔ پس ہلاکت کو دوسرے کی جانب منسوب کر دیا جائے گا۔ مجبور آدمی کے حق میں امام شافعی علیہ الرحمہ نے یہی دلیل بیان کی ہے۔ اور وہ بھی مجبور کرنے والے پر قصاص کو لازم کرتے ہیں۔ کیونکہ کسی کی جانب سے قتل کرنے کا سبب پایا گیا ہے اور امام شافعی علیہ الرحمہ کے نزدیک قتل میں سبب ہونے کو مباشرت کا حکم حاصل ہے جس طرح شیوہ قصاص میں ہے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کی دلیل یہ ہے کہ گناہ کو دیکھتے ہوئے ایک طرح سے قتل مجبور کیے گئے شخص پر انحصار کرنے والا ہے۔ جبکہ قتل کرنے پر مجبور کرنے والے کی جانب نظر کرتے ہوئے ایک طرح اس کی جانب منسوب ہے۔ پس ہر طرح اس میں شبہ داخل ہے۔

طرفین کی دلیل یہ ہے کہ مجبور کیا گیا قاتل تو اپنی جان بچانے کی خاطر طبعی تقاضے کے مطابق قتل کرنے پر تیار ہوا ہے پس وہ قتل کرنے میں بطور آلہ ہے۔ لہذا مجبور کرنے والے نے مجبور کو اس آدمی کے قتل پر ڈال دیا ہے پس مجبور کیا گیا آدمی اپنے دین پر جنائیت کرنے کے سبب مجبور کرنے والے کا ذریعہ نہ ہوگا۔ پس گناہ کے حق میں قتل پر مجبور کیے گئے پر منحصر ہوگا۔ جس طرح آزاد آدمی پر مجبور کرنے کے حکم کے بارے میں ہمارا اسی طرح فیصلہ بیان کر دیا گیا ہے۔ اور دوسرے کی بکری کو ذبح کرنے کے بارے میں مجبوری کو مجبور کرنے کی حالت میں تلف کرنے پر مکرہ کے عمل کی جانب منسوب کیا جائے گا۔ جبکہ ذبح کے بارے میں مکرہ کے عمل کی جانب منسوب نہ ہوگا اور وہ ذبیحہ حرام ہے اور قتل میں بھی اسی طرح ہے۔

شرح

کتاب اکراہ کے شرعی مأخذ کے طور پر آیت بیان کی گئی ہے وہ آیت مبارکہ حضرت عمار بن یاسر رضی اللہ عنہ کے متعلق نازل ہوئی ہے کیونکہ مشرکین نے حضرت عمار، ان کے والد یاسر اور ان کی والدہ سیدہ کو اور حضرت صہیب، بلال، خباب اور حضرت سالم رضی اللہ عنہم کو پکڑ لیا اور ان کو سخت عذاب میں مبتلا کیا حضرت سیدہ رضی اللہ عنہا کو دو اونٹوں کے درمیان باندھ دیا اور نیزہ ان کے اندام نہانی کے آ پار کیا اور ان سے کہا کہ تم مردوں سے اپنی خواہش پوری کرنے کیلئے اسلام لائی ہو لہذا ان کو قتل کر دیا اور ان کے خاوند یاسر کو بھی قتل کر دیا دونوں تھے جن کو اسلام کی خاطر سب سے پہلے شہید کیا گیا اور حضرت عمار رضی اللہ عنہ سے انہوں نے جبر یہ کلمہ کفر یہ کہلوا یا جب رسول اللہ ﷺ کو یہ خبر دی گئی کہ حضرت عمار نے کلمہ کفر کہا ہے تو آپ نے فرمایا: بے شک عمار سر سے پاؤں تک ایمان سے بھرا ہوا ہے اس کے گوشت اور خون میں ایمان رچ بس گیا ہے۔ پھر حضرت عمار رسول اللہ ﷺ کے پاس روتے ہوئے

آئے تو رسول اللہ ﷺ ان کی آنکھوں سے آنسو پونچھ رہے تھے اور فرما رہے تھے اگر وہ دوبارہ تم سے زبردستی ملے کفر (باوجود ایمان نبوی) کہلوائیں تو تم دوبارہ کہہ دینا۔ (اسباب نزول القرآن، رقم الحدیث ۵۶۶، بطبعہ بیروت)

اس پر مجبور کیا گیا کہ قتل شخص کو قتل کر ڈال یا اس کا عضو کاٹ ڈال یا اس کو گالی دے اگر تو نے ایسا نہ کیا تو میں تجھے مار ڈالوں گا۔ نیز اعضاء کاٹ ڈالوں گا تو اس کو ان کاموں کے کرنے کی اجازت نہیں ہے اگر اس کے کہنے کے موافق کرے گا گنہگار ہوگا اور قصاص مجبور کرنے والے سے لیا جائے گا کہ مکڑہ اس کے لیے بمنزلہ آلہ کے ہے۔ جس کے عضو کاٹنے پر اسے مجبور کیا گیا اس نے اس کو اجازت دے دی کہ ہاں تو ایسا کر لے اب بھی اس کو اجازت نہیں ہے۔ (در مختار، کتاب اکراہ، بیروت)

اگر اس کو مجبور کیا گیا کہ تو اپنا عضو کاٹ ڈال ورنہ میں تجھے قتل کر ڈالوں گا تو اس کو ایسا کرنے کی اجازت ہے اور اگر اس پر مجبور کیا گیا کہ تو خودکشی کر لے ورنہ میں تجھے مار ڈالوں گا اس کو خودکشی کرنے کی اجازت نہیں ہے۔

اکراہ ہوا کہ تو اپنے کو کلو اسے قتل کر ورنہ میں تجھے اتنے کوڑے ماروں گا کہ تو مر جائے یا نہایت بری طرح سے قتل کروں گا تو اس صورت میں خودکشی کرنے میں گناہ نہیں کہ اس سختی اور تکلیف سے بچنے کے لیے خودکشی کرتا ہے۔

(فتاویٰ ہندیہ، کتاب اکراہ، بیروت)

### حالت مجبور والے قتل پر قصاص میں مذاہب اربعہ

علامہ عبد الرحمن جزیری مصری لکھتے ہیں کہ شافعیہ کا مذہب یہ ہے کہ جب ایک بندے نے کسی کو ناحق قتل کرنے پر مجبور کیا ہے اور اس نے مجبور ہو کر اس کو قتل کر دیا ہے تو مجبور کرنے والے پر قصاص کا حکم ہوگا۔ کیونکہ وہ اس کے سبب سے قتل ہوا ہے۔ مالکیہ اور حنبلیہ کے نزدیک مجبور کرنے والے اور قتل کرنے والے دونوں پر قصاص ہوگا۔ احناف کے نزدیک مجبور کرنے والے پر قصاص ہوگا اور جان کے خوف سے ڈرتے ہوئے قتل کرنے والے پر کچھ لازم نہ ہوگا۔ (مذاہب اربعہ، جلد پنجم، ص ۳۵۸، اوقاف پنجاب)

### عورت کو طلاق دینے پر مجبور کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِنْ أَكْرَهَهُ عَلَى طَلَاقِ امْرَأَتِهِ أَوْ عَتَقَ عَبْدَهُ فَفَعَلَ وَقَعَ مَا أَكْرَهَ عَلَيْهِ عِنْدَنَا) خِلَافًا لِلشَّافِعِيِّ وَقَدْ مَرَّ فِي الطَّلَاقِ.

قَالَ (وَيَرْجِعُ عَلَى الَّذِي أَكْرَهَهُ بِقِيَمَةِ الْعَبْدِ) لِأَنَّهُ صَلَحَ آلَةٌ لَهُ فِيهِ مِنْ حَيْثُ الْإِتْلَافُ فَيَصَافُ إِلَيْهِ، فَلَهُ أَنْ يَضْمَنَهُ مُوسِرًا كَانَ أَوْ مُعْسِرًا، وَلَا سَعَايَةَ عَلَى الْعَبْدِ لِأَنَّ السَّعَايَةَ إِنَّمَا تَجِبُ لِلتَّخْرِيجِ إِلَى الْحُرِّيَّةِ أَوْ لِتَعْلُقِ حَقِّ الْغَيْرِ وَلَمْ يُوجَدْ وَاحِدٌ مِنْهُمَا، وَلَا يَرْجِعُ الْمَكْرَهُ عَلَى الْعَبْدِ بِالضَّمَانِ لِأَنَّهُ مُؤَاخَذٌ بِإِتْلَافِهِ.

ترجمہ

اور جب کسی بندے کو اپنی زوجی کو طلاق دینے یا غلام کو آزاد کرنے پر مجبور کیا ہے۔ اور اس نے وہ عمل کر دیا ہے تو ہمارے نزدیک جس چیز پر مجبور کیا گیا تھا وہ واقع ہو جائے گی۔

حضرت ام شامی علیہ الرحمہ کہ اس میں اختلاف ہے۔ اور یہ مسئلہ کتاب طلاق میں گزر گیا ہے۔ اور انہوں نے کہا ہے کہ مجبور کرنے والا مجبور کیے گئے آدمی سے غلام کی قیمت واپس لے گا۔ کیونکہ ایک طرح سے مجبور کیا گیا آدمی مجبور کرنے والے کا آلہ بن سکتا ہے۔ پس یہ عمل اسی جانب منسوب ہوگا۔ اور مجبور کیے گئے شخص کا مجبور کرنے والے سے حق ضمان کا لینا ہوگا اگرچہ وہ خوشحال ہو یا محتسب ہو۔ اور غلام پر کوئی سعا یہ نہ ہوگا کیونکہ سعا یہ حریت کی جانب سے خارج کرنے یا غلام کے ساتھ دوسرے کا حق واسطہ ہونے سے واجب ہونے والا ہے۔ جبکہ یہاں پر ان میں سے کوئی چیز بھی نہیں پائی گئی۔ اور مجبور کرنے والا غلام سے ضمان میں دی گئی قیمت کو واپس نہیں سکے گا کیونکہ اسلاف و اہلک کے سبب سے مجبور کرنے والے کو پکڑا گیا ہے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ نکاح و طلاق و عتاق پر اگر گناہ ہو یعنی دھمکی دے کر یا بجا یا قبول کرنا یا طلاق کے الفاظ کہلوانے یا غلام کو آزاد کرنا تو یہ سب صحیح ہو جائیں گے اور غلام کی قیمت مکبرہ سے وصول کر سکتا ہے اور طلاق کی صورت میں اگر عورت غیر مدخولہ ہے تو نصف مہر وصول کر سکتا ہے اور مدخولہ ہے تو کچھ نہیں۔ (در مختار، کتاب اگرہ، بیروت)

اور جب خود زوجہ نہ ہو کہ طلاق دینے پر مجبور کیا اور اگر گناہ ملی ہے تو عورت شوہر سے کچھ نہیں لے سکتی اور غیر صحیحی ہے تو نصف مہر لے سکتی ہے۔ (فتاویٰ شامی، کتاب اگرہ، بیروت)

جو چیز ضرورت کے تحت مباح ہوتی ہے وہ بقدر ضرورت ہی مباح قاعدہ فقہیہ

ما ابيح للضرورة بقدر بقدرها. (الاشباه والنظائر، ص ۴۳)

جو چیز ضرورت کے تحت مباح ہوتی ہے وہ بقدر ضرورت ہی مباح ہوتی ہے۔

اس قاعدہ کا ثبوت سابقہ قاعدہ میں غیر باغ و لا عاذ کہ ضرورت مند سرکشی کرنے والا اور زیادتی کرنے والا نہ ہو۔ اس سے معلوم ہوا کہ اگر حالت مجبوری میں جان بچانا فرض تھا اور مردار کھانا جائز ہوا تو ایسی صورت میں اس پر لازم ہے کہ وہ صرف اس قدر مردار کھائے جس سے اسکی جان بچ جائے۔ اس سے زیادہ کھانا اس کیلئے ہرگز جائز نہیں۔ اسی طرح یہ آیت مقدمہ بھی ہے۔

من كان منكم مريضاً او على سفر فعدة من ايام اخر. (البقرہ)

تم میں سے جو مریض ہو یا سفر پر ہو تو وہ (روزوں کی تعداد) دوسرے دنوں میں پوری کرے۔



نصف مہر لوٹانے پر مجبور کرنے کا بیان

قَالَ (وَبَزَجُعُ يَنْصِفُ مَهْرَ الْمَرْأَةِ إِنْ كَانَ قَبْلَ الدَّخُولِ ، وَإِنْ لَمْ يَكُنْ فِي الْعَقْدِ مُسَمًى  
بَزَجُعُ عَلَى الْمُكْرَهِ بِمَا لَزِمَهُ مِنَ الْمُتَعَةِ لِأَنَّ مَا عَلَيْهِ كَانَ عَلَى شَرَفِ السَّقُوطِ بِأَنْ  
جَاءَتْ الْفُرْقَةُ مِنْ قَبْلِهَا ، وَإِنَّمَا يَتَاكَدُ بِالطَّلَاقِ فَكَانَ إِتْلَافًا لِلْمَالِ مِنْ هَذَا الْوَجْهِ  
فَيَصَافُ إِلَى الْمُكْرَهِ مِنْ حَيْثُ إِنَّهُ إِتْلَافٌ بِخِلَافِ مَا إِذَا دَخَلَ بِهَا لِأَنَّ الْمَهْرَ قَدْ تَقَرَّرَ  
بِالدَّخُولِ لَا بِالطَّلَاقِ .

ترجمہ

اور جب دخول سے پہلے طلاق ہوئی ہے تو مکڑہ مکڑہ سے نصف مہر واپس لے گا۔ کیونکہ جب نکاح میں حق مہر معین نہ ہو تو پھر  
مکڑہ مکڑہ سے لازم کیا گیا نفع لے گا اس لئے کہ خاوند پر جو چیز لازم ہے اس میں ساقط ہونے کا امکان ہے۔ کیونکہ جب زوجہ کی  
جانب سے جدائی کا مطالبہ ہو گیا مگر وہ مطالبہ طلاق سے مؤکد بھی ہو چکا ہے کیونکہ اس طرح اس کے مال کا ضیاع ہے اور اطلاق کے  
سبب اس کو مجبور کرنے والے کی جانب منسوب کیا جائے گا۔ یہ خلاف اس صورت کے کہ جب مجبور کیے گئے خاوند نے اس کے ساتھ  
دخول کر لیا ہے کیونکہ اب حق مہر دخول کے سبب مؤکد ہونے والا ہے طلاق کے سبب سے مؤکد ہونے والا نہیں ہے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب شوہر نے عورت کو دھمکی دی کہ مہر معاف کر دے یا بہہ کر دے ورنہ تجھے  
ماروں گا اس نے بہہ کر دیا یا معاف کر دیا اگر شوہر اس کے مارنے پر قادر ہے تو بہہ اور معاف کرنا صحیح نہیں اور اگر یہ دھمکی دی کہ بہہ کر  
دے ورنہ طلاق دے دوں گا یا دوسرا نکاح کر لوں گا تو یہ اگر نہیں اس صورت میں بہہ کرے گی تو صحیح ہو جائے گا۔

اور جب شوہر نے عورت کو اس کے باپ ماں کے یہاں جانے سے روک دیا کہ جب تک مہر نہ بخشے گی جاے نہیں دوں گا یہ  
بھی اگر اکراہ کے حکم میں ہے کہ اس حالت میں بخشا صحیح نہیں۔ (در مختار، کتاب اکراہ، بیروت)

اور جب کسی نے اپنی بیوی مر لیضہ کو اپنے والدین کے ہاں جانے سے روکا اور کہا تو مجھے مہر بہہ کرے تو جانے دوں گا تو بیوی  
نے مہر بہہ کر دیا تو یہ بہہ باطل ہے کیونکہ یہ مجبور کی طرح ہے اور اس سے ایک درجہ بیش مسئلہ کا جواب معلوم ہو گیا کہ بیٹی کا نکاح کر دیا  
جب بیٹی رخصتی کے لئے تیار ہوئی تو باپ نے روک لیا اور کہا تو یہ گواہی بتادے کہ میں نے والد سے اپنی والدہ کی وراثت کا حصہ  
وصول کر لیا ہے۔ بیٹی نے مجبوراً اپنے اقرار پر گواہ بتادے تو بیٹی کا یہ اقرار صحیح نہ ہوگا کیونکہ وہ مجبور کی طرح تھی، اور مفتی روم ابوسعود نے  
یہی فتویٰ دیا مصنف نے شرح منظومہ تحتہ الاقرآن میں اس کو ذکر کیا ہے۔ (در مختار، کتاب اکراہ، بیروت کتاب اکراہ)

ہمارے علماء نے فرمایا ہے کہ بیوی کو اپنے والدین سے منع کرنا تاکہ مہر بہہ کرنے پر آمادہ ہو تو یہ مجبوری ہوگی اور بیوی نے بہہ

کردہ تو باطل ہوگا، اور مجمع الفتاویٰ میں ہے کہ سید امام کی ملقط میں فقیر ابو جعفر سے مقتول ہے کہ جس نے مہربہ کئے بغیر بیوی کو اس کے والدین سے روک رکھا ہو اور اس نے مہربہ کر دیا تو یہ مہربہ باطل ہوگا، اور اسی طرح خلاصہ اور بزازہ میں ہے اور یونہی تا تارخانہ میں بیانیہ سے نقل کیا ہے۔ واللہ تعالیٰ اعلم۔ (فتاویٰ خیرہ، کتاب الاکراہ، دار المعرفۃ بیروت)

طلاق یا آزادی پر وکیل بنانے پر مجبور کرنے کا بیان

(وَلَوْ أَكْرَهَ عَلَى التَّوَكُّلِ بِالطَّلَاقِ وَالْعَتَاقِ لَفَعَلَ التَّوَكُّلُ جَاوَزَ اسْتِحْسَانًا لِأَنَّ الْإِكْرَاهَ مُؤْتَرَفٌ فِي فَسَادِ الْعَقْدِ، وَالْوُكَاَلَةُ لَا تَبْطُلُ بِالشَّرْوَطِ الْقَاصِدَةِ، وَيَرْجِعُ عَلَى الْمُكْرِهِ اسْتِحْسَانًا لِأَنَّ مَقْصُودَ الْمُكْرِهِ زَوَالُ مِلْكِهِ إِذَا بَاشَرَ التَّوَكُّلُ، وَالنَّذْرُ لَا يَعْمَلُ فِيهِ الْإِكْرَاهُ لِأَنَّهُ لَا يَحْتَمِلُ الْقَسْخَ، وَلَا رُجُوعَ عَلَى الْمُكْرِهِ بِمَا لَزِمَهُ لِأَنَّهُ لَا مُطَالِبَ لَهُ فِي الدُّنْيَا فَلَا يُطَالَبُ بِهِ فِيهَا، وَكَذَا الْيَمِينُ، وَالظَّهَارُ لَا يَعْمَلُ فِيهِمَا الْإِكْرَاهُ لِعَدَمِ احْتِمَالِهِمَا الْقَسْخَ، وَكَذَا الرَّجْعَةُ وَالْإِبْلَاءُ وَالْفَيْءُ فِيهِ بِاللِّسَانِ لِأَنَّهَا تَصْنَعُ مَعَ الْهَزْلِ، وَالْخُلْعُ مِنْ جَبَائِرِهِ طَلَاقٌ أَوْ يَحْتَمِلُ لَا يَعْمَلُ فِيهِ الْإِكْرَاهُ، فَلَوْ كَانَ هُوَ مُكْرَاهًا عَلَى الْخُلْعِ ذُوْنَهَا لَزِمَهَا الْبَدَلُ لِرِصَاخِهَا بِالْإِئْتِزَامِ.

ترجمہ

اور جب کسی شخص کو طلاق دینے یا غلام کو آزاد کرنے پر وکیل بنانے پر مجبور کیا گیا ہے اور وکیل نے وہ کام سرانجام دے دیا ہے تو اس کا یہ عمل استحسان کے مطابق جائز ہے۔ کیونکہ اگر افساد عقد میں موثر ہے اور وکالت بھی شرائط فاسدہ کے سبب باطل نہیں ہوتی۔ اور مجبور کیا گیا آدمی بطور استحسان مجبور کرنے والے پر رجوع کرے گا۔ کیونکہ مجبور کرنے والے کا مقصد یہ ہے کہ جب وکیل وہ کام کر ڈالے تو اس کی ملکیت ختم ہو جائے گی۔

اور نذر میں اگر اہل مؤثر نہیں ہوتا کیونکہ نذر میں فتح کا احتمال نہیں ہوا کرتا۔ اور مجبور کیے گئے پر آدمی پر جو چیز لازم ہوئی ہے وہ اس کے بارے میں مکبرہ کی جانب رجوع نہ کرے گا۔ کیونکہ دنیا میں اس کا کوئی مطالبہ نہیں ہوتا۔ لہذا جس چیز کے بارے میں مجبور کیا گیا ہے اس کے بارے میں بھی دنیا میں کوئی مطالبہ نہ ہوگا۔

اور اسی طرح ظہار اور یمنین میں اگر اہل مؤثر نہیں ہوتا کیونکہ یہ دونوں بھی فتح کا احتمال رکھنے والے ہیں۔ رجعت، ایہ، اور زانی ایہ، کرنے میں بھی اسی طرح کا حکم ہے۔ کیونکہ یہ ایسی اشیاء ہیں جو عداقت اور ہزل میں بھی درست ہو جاتی ہیں اور خداوند کی جانب سے طق یا پھر قسم ہیں۔ اور اس میں اگر کوئی کام کرنے والا نہیں ہے۔ کیونکہ جب خاوند کو خلع کرنے کیلئے مجبور کیا گیا ہے اور عورت کو خلع کرنے پر مجبور نہیں کیا گیا تو اس عورت پر بدل لازم ہو جائے گا کیونکہ وہ اپنے اوپر خوشی کے ساتھ بدل کو لازم کرنے والی ہے۔

مجبوری اختیار کو ختم کر دیتی ہے قاعدہ فقہیہ

الاکراہ یعدم الاختیار .

مجبوری اختیار کو ختم کر دیتی ہے لہذا جبر کے ساتھ اقرار درست نہ ہوگا۔ (فتاویٰ رضویہ، ج ۱۹، ص ۶۱۲، رضا فاؤنڈیشن لاہور)

اکراہ پر اقرار کا درست نہ ہونا

اگر کسی شخص نے اپنی بیٹی کا نکاح کر دیا جب بیٹی رخصتی کیلئے تیار ہوئی تو باپ نے روک لیا اور کہا کہ تو یہ گواہی دے کہ میں نے والد کی وراثت کا حصہ وصول کر لیا ہے بیٹی نے مجبوری کے طور پر اپنے اقرار کے گواہ بھی بنا دیے تو بیٹی کا یہ اقرار درست نہ ہوگا کیونکہ وہ مجبوری طرح تھی۔ (در مختار، کتاب اکراہ، بیروت، ج ۵، ص ۱۹۵، مکتبہ رشیدیہ کوئٹہ)

دس چیزیں مجبوری کے ساتھ بھی ہو جاتی ہیں

۱۔ نکاح ۲۔ طلاق ۳۔ عتاق ۴۔ ایلاء ۵۔ الفی فیہ ۶۔ ظہار ۷۔ یحیمن ۸۔ نذر ۹۔ رجعت ۱۰۔ قصاص کا معاف ہونا۔ (جوہرہ نمبرہ، ج ۲، ص ۱۷۱، مکتبہ رحمانیہ لاہور)

وہ تمام امور جو اختیار شرط کا احتمال نہیں رکھتے ان میں ہذل باطل اور عقد لازم ہوگا قاعدہ

وہ تمام امور جو اختیار شرط کا احتمال نہیں رکھتے ان میں ہذل باطل اور عقد لازم ہوگا۔ (ماخوذ من المحاسنی) اس کی وضاحت یہ ہے کہ جس طرح نکاح و طلاق وغیرہ میں ان میں مذاق و ہزل کا اعتبار نہیں کیا جائے گا یعنی اگر کسی شخص نے کسی عورت سے مذاق کے طور پر لوگوں اور گواہوں کے رو بہ رو نکاح کیا یا اپنی بیوی کو طلاق دی اور کہا کہ یہ تو مذاق کے طور پر تھا تو اس کا یہ قول باطل سمجھا جائے گا اور نکاح منقذ ہو جائے گا اور اسی طرح طلاق بھی ہو جائے گی کیونکہ ان امور میں ہزل باطل ہو جاتا ہے اور عقد لازم ہو جاتا ہے۔ اس قاعدہ کا ثبوت یہ ہے۔

حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ بیان کرتے ہیں کہ رسول اللہ ﷺ نے فرمایا: تین چیزیں ایسی ہیں جن میں سنجیدگی بھی سنجیدگی ہے اور ان میں مذاق بھی سنجیدگی ہے، نکاح، طلاق، رجعت۔ (سنن ابوداؤد، ج ۱، ص ۲۹۸، دارالحدیث لبنان)

مسند امام احمد اور دار قطنی کی روایات میں یحیمن، نذر، عتاق اور غنوغن القصاص کا بھی ذکر ہے (رضوی غنی ص ۲)

قلموں اور ڈراموں میں نکاح و طلاق کا حکم

دور جدید میں کئی فلمی اداکار و فنکار قلموں اور ڈراموں میں نکاح کرنے یا طلاق دینے کا کردار ادا کرتے ہیں انہیں یاد رکھنا چاہیے کہ اس طرح نکاح بھی ہو جاتا ہے اور طلاق بھی ہو جاتی ہے۔ لہذا ان احکام شرعیہ کا مذاق نہ اڑائیں اور نہ انہیں محض ہجو بنانا چاہیے۔

زنا پر مجبور کیے گئے پر حد کا بیان

قَالَ (وَإِنْ أَكْرَهَهُ عَلَى الزَّوْنَا وَجَبَ عَلَيْهِ الْحَدُّ عِنْدَ أَبِي حَبِيبَةَ، إِلَّا أَنْ يَكْرِهَهُ السُّلْطَانُ، وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ وَمُحَمَّدٌ لَا يَلْزَمُهُ الْحَدُّ) وَقَدْ ذَكَرْنَاهُ فِي الْحُدُودِ.

ترجمہ

فرمایا اور جب کسی بندے کو زنا پر مجبور کیا گیا ہے تو امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک مجبور کیے گئے آدمی پر حد واجب ہے ہاں البتہ جب اس کو مجبور کرنے والا بادشاہ ہے جبکہ صاحبین نے کہا ہے کہ اس پر کوئی حد واجب نہ ہوگی اور کتاب حدود میں ہم اس مسئلہ کو بیان کرتے ہیں۔

شرح

اسی طرح حضرت عمر فاروق رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے پاس ایک عورت لائی گئی جس نے زنا کا اقرار کیا تھا حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے اس کو رجم کرنے کا حکم دیا۔ اس پر حضرت علی المرتضیٰ رضی اللہ عنہ نے فرمایا: شاید وہ کوئی عذر پیش کر سکے۔ پھر انہوں نے اس سے پوچھا؟ تمہیں بدکاری پر کس چیز نے مجبور کیا۔ اس عورت نے کہا میرا ایک بڑا بھائی تھا جس کے اونٹوں کے ہاں پانی اور دودھ تھا اور میرے اونٹ کے ہاں پانی اور دودھ نہ تھا۔ اسی وجہ سے میں بھائی کی رہتی تھی، میں نے اس سے پانی مانگا تو اس نے پانی دینا اس شرط پر منظور کیا کہ میں اپنے آپ کو اس کے حوالے کر دوں اس پر میں نے تین دفعہ انکار کیا مگر جب میری پیاس اس قدر بڑھ گئی کہ جان لگنے کا اندیشہ ہو گیا تو میں نے اس کی خواہش پوری کر دی، تب اس نے مجھے پانی پلایا۔ اس پر حضرت علی المرتضیٰ رضی اللہ عنہ نے کہا: اللہ اکبر! پس جس کو مجبور کیا جائے اور اس کا ارادہ سرکشی اور زیادتی کا نہ ہو تو اس پر کوئی حرج نہیں۔ بے شک اللہ تعالیٰ معاف کرنے والا رحم کرنے والا ہے۔ (الطریق الحکمیہ، ص ۵۳، دار نشر الکتب الاسلامیہ لاہور)

کسی شخص کو زنا پر مجبور کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا أَكْرَهَهُ عَلَى الزَّوْنَا لَمْ تَبْنِ أَمْرًا مِنْهُ) لِأَنَّ الزَّوْنَا تَتَعَلَّقُ بِالْإِعْتِقَادِ، لَا تَرَى أَنَّهُ لَوْ كَانَ قَلْبُهُ مُطْمَئِنًّا بِالْإِيمَانِ لَا يَكْفُرُ وَفِي إِعْتِقَادِهِ الْكُفْرَ شَكٌّ فَلَا تَبْنِي الْيُتُونَةُ بِالشَّكِّ، فَإِنْ قَالَتِ الْمَرْأَةُ قَدْ بَنَيْتُ مِنْكَ وَقَالَ هُوَ قَدْ أَظْهَرْتُ ذَلِكَ وَقَلْبِي مُطْمَئِنٌّ بِالْإِيمَانِ فَالْقَوْلُ قَوْلُهُ اسْتِحْسَانًا، لِأَنَّ اللَّفْظَ غَيْرُ مَوْضُوعٍ لِلْفُرْقَةِ وَهِيَ يَتَبَدَّلُ الْإِعْتِقَادِ وَتَمَعَ الْإِكْرَاهُ لَا يَدُلُّ عَلَى التَّبَدُّلِ فَكَانَ الْقَوْلُ قَوْلُهُ، بِخِلَافِ الْإِكْرَاهِ عَلَى الْإِسْلَامِ حَيْثُ يَصِيرُ بِهِ مُسْلِمًا، لِأَنَّهُ لَمَّا اخْتَمَلَ وَاحْتَمَلَ رَجَحْنَا الْإِسْلَامَ فِي الْحَالَيْنِ لِأَنَّهُ يُعْلَمُ وَلَا يُعْلَى، وَهَذَا بَيَانُ الْحُكْمِ، أَمَّا فِيمَا بَيْنَهُ وَبَيْنَ اللَّهِ تَعَالَى إِذَا لَمْ يُعْتَقَدْ فَلَيْسَ



بِمُسْلِمٍ ، وَلَوْ أَكْرَهَ عَلَى الْإِسْلَامِ حَتَّى حُكِمَ بِإِسْلَامِهِ ثُمَّ رَجَعَ لَمْ يَقْتُلْ لِتَمَكُّنِ الشُّبُهَةِ  
وَهِيَ دَارِنَةُ الْقَتْلِ . وَلَوْ قَالَ الَّذِي أَكْرَهَ عَلَى إِجْرَاءِ كَلِمَةِ الْكُفْرِ أَخْبَرْتُ عَنْ أَمْرِ مَاضٍ  
وَلَمْ أَكُنْ فَعَلْتُ بَأَنْتَ مِنْهُ حُكْمًا لَا دِيَانَةً ، لِأَنَّهُ أَقْرَأَ أَنَّهُ طَائِعٌ بَيْنَانٍ مَا لَمْ يُكْرَهْ عَلَيْهِ ،  
وَحُكْمُ هَذَا الطَّائِعِ مَا ذَكَرْنَاهُ .

وَلَوْ قَالَ أَرَدْتُ مَا طَلِبَ مِنِّي وَقَدْ خَطَرَ بِيَالِي الْخَبَرُ عَمَّا مَضَى بَأَنْتَ دِيَانَةً وَقَضَاءً ،  
لِأَنَّهُ أَقْرَأَ أَنَّهُ مُبْعَدٌ بِالْكُفْرِ هَازِلٌ بِهِ حَيْثُ عَلِمَ لِنَفْسِهِ مَخْلَصًا غَيْرَهُ .  
وَعَلَى هَذَا إِذَا أَكْرَهَ عَلَى الصَّلَاةِ لِلصَّلِيبِ وَسَبَّ مُحَمَّدَ النَّبِيِّ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ  
فَفَعَلَ وَقَالَ نَوَيْتُ بِهِ الصَّلَاةَ لِلَّهِ تَعَالَى وَمُحَمَّدًا آخَرَ غَيْرَ النَّبِيِّ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ  
بَأَنْتَ مِنْهُ قَضَاءٌ لَا دِيَانَةً ، وَلَوْ صَلَّى لِلصَّلِيبِ وَسَبَّ مُحَمَّدًا النَّبِيَّ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ  
وَالسَّلَامُ وَقَدْ خَطَرَ بِيَالِهِ الصَّلَاةُ لِلَّهِ تَعَالَى وَسَبَّ غَيْرَ النَّبِيِّ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ بَأَنْتَ  
مِنْهُ دِيَانَةً وَقَضَاءٌ لِمَا مَرَّ ، وَقَدْ قَرَّرْنَاهُ زِيَادَةً عَلَى هَذَا فِي كِفَايَةِ الْمُنتَهَى ، وَاللَّهُ أَغْلَمُ .

## ترجمہ

اور جب کسی بندے کو ارتداد پر مجبور کیا گیا تو اس کی بیوی اس سے ہائے نہ ہوگی۔ کیونکہ ارتداد کا تعلق عقیدے کے ساتھ ہے کیا  
آپ غور و فکر نہیں کرتے کہ جب کسی شخص کا دل ایمان کے ساتھ مطمئن ہو تو وہ کافر نہ ہوگا کیونکہ اس کے اعتقاد کفر میں شک ہے۔ پس  
شک کے سبب ہائے نہ ہونا ثابت نہ ہوگا۔

اور جب عورت نے کہا کہ میں تجھ سے ہائے ہوں اور خاوند کہہ دے کہ اس حالت میں میں کفر کا اظہار کیا تھا لیکن میرا ایمان کے  
ساتھ مطمئن تھا تو احسان کے مطابق خاوند کی بات کا اعتبار کیا جائے گا۔ کیونکہ کفر کی وضع جدائی کیلئے نہیں ہے کیونکہ جدائی اعتقاد  
کے سبب سے واقع ہونے والی ہے۔ لہذا اگر اہل کفر کے ہوتے ہوئے یہ لفظ اعتقاد کی تبدیلی کیلئے دلیل نہ ہوگا۔ پس خاوند کی بات کا اعتبار  
کر لیا جائے گا۔ یہ خلاف اسلام پر اگر اہل کفر کے کیونکہ اس اکرہ کے سبب بندہ مسلمان ہو جائے گا۔ اس لئے کہ اس لفظ میں اسلام  
کا احتمال ہے اور اسلام قبول نہ کرنے کا احتمال بھی ہے پس ہم ان دونوں احوال میں سے اسلام کو ترجیح دی ہے۔ اس لئے نخب اسلام  
کیلئے ہے۔ اور وہ مغلوب ہونے والا نہیں ہے۔ اور یہ بیان ہے اس کا حکم کا جو اس کے درمیان اور اللہ کے درمیان ہے۔ اور جب  
اس کے دل میں عقیدہ نہیں ہے تو وہ مسلمان نہ ہوگا۔

اور جب بندے کو اسلام لانے کیلئے مجبور کیا گیا ہے اور اس کے مسلمان ہونے کا فیصلہ بھی ہو گیا ہے۔ اس کے بعد وہ مرتد ہو گیا

ہے تو اس کو قتل نہ کیا جائے گا کیونکہ اس میں عدم ارتداد کا شبہ بھی موجود ہے اور وہ قتل کو دور کرنے والا ہے۔ اور جب مجبور کیے گئے بندے نے یہ کہا ہے کہ میں نے گذشتہ دنوں میں ایک جھوٹی خریدی تھی کیونکہ میں نے گذشتہ دنوں میں کفر کیا تھا تو اس کی بیوی حکمی طور اس سے باندہ ہو جائے گی۔ اس لئے کہ وہ اس چیز کا اقرار کرنے والا ہے اور کلہ کفر میں کلام کیا ہے اگرچہ اس نے مذاق میں کیا ہے۔ حالانکہ کفر یہ کلہ کہنے سوا بھی اس کیلئے کوئی ذریعہ موجود تھا۔

اور اسی حکم کے موافق اس شخص کا حکم ہے جس نے صلیب کو سجدہ کیا یا پھر اس نے نبی کریم ﷺ پر سب و شتم کرنے (نعوذ باللہ) کیلئے مجبور کیا گیا ہے۔ اور اس نے ایسا ہی کیا ہے اور اس نے اس طرح کہا ہے کہ میں نے اس سجدہ سے خدا کی نیت کی ہے اور نبی کریم ﷺ کے سوا کسی دوسرے محمد کو مراد لیا تھا تب بھی قضاء کے اعتبار سے اس کی بیوی باندہ ہو جائے گی۔ جبکہ دیانت کے اعتبار سے اس کی بیوی باندہ نہ ہوگی۔ اور جب اس نے نعوذ باللہ صلیب کو سجدہ کر لیا ہے یا اس نے نبی کریم ﷺ پر سب و شتم کیا ہے اور اس کے دل میں اللہ کیلئے سجدہ کرنا اور نبی ﷺ کے سوا کسی دوسرے کو سب و شتم کرنے کا خیال تھا تو اس کی بیوی بطور دیانت باندہ اور بطور قضاء بھی باندہ یعنی دونوں طرح سے باندہ ہو جائے گی۔ اسی دلیل کے سبب جو پہلے بیان کر دی گئی ہے۔ کفایہ منتہی میں اس پر ہم نے مزید دلائل دیئے ہیں۔ اور اللہ ہی سے زیادہ جاننے والا ہے۔

شرح

علامہ قاضی عیاض مالکی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں۔ کہ ایک شخص سے کہا گیا کہ رسول اللہ ﷺ کے حق کی قسم: تو اس نے کہا، اللہ رسول اللہ سے ایسا ایسا کرے اور بہت قبیح کلام ذکر کیا اسے بتایا گیا کہ اسے دشمن خدا: تو کیا کہہ رہا ہے تو اس نے اس سے بھی زیادہ برا کلام کیا پھر اس نے کہا کہ میں نے رسول اللہ سے بھوک کی نیت کی تھی (کیونکہ بھوکھی تو اللہ کا بھیجا ہوا ہے) تو اس پر ابن سلیمان نے کہا کہ اس کو قتل کرنے میں، میں بھی تمہارے ساتھ اس کے خلاف گواہی دیتا ہوں اور اس کے ثواب میں شریک ہوں اور حبیب بن رافع نے کہا کہ لفظ صریح جس میں تاویل کا دعویٰ نہیں کیا جاتا۔ (الثناء، ج ۲، ص ۱۹۱، مکتبہ مہداتواب، اکیڈمی ملتان)

عزیمت پر قتل ہو جانے والے کے ثواب کا بیان

علامہ علاء الدین خنی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب کسی شخص کو کفر کرنے پر مجبور کیا گیا اور کفر نہ کیا اس وجہ سے قتل کر دیا گیا تو ثواب پائے گا اسی طرح نماز یا روزہ توڑنے یا نماز نہ پڑھنے یا روزہ نہ رکھنے پر مجبور کیا گیا یا حرم میں شکار کرنے یا حالت احرام میں شکار کرنے یا جس چیز کی فرضیت قرآن سے ثابت ہو اس کے چھوڑنے پر مجبور کیا گیا اور اس نے اس کے خلاف کیا جو مکبرہ کرنا چاہتا تھا اور قتل کر ڈالا گیا تب میں ثواب کا مستحق ہے۔ (در مختار، کتاب اکراہ، بیروت)

روزہ دار مسافر یا مریض ہے جس کو روزہ نہ رکھنے کی اجازت ہے یہ اگر روزہ توڑنے پر مجبور کیا جائے تو روزہ توڑ دے اور نہ ترا بہل تک کہ قتل کر ڈالا گیا تو گنہگار ہوگا۔ (فتاویٰ شامی، کتاب اکراہ، بیروت) رمضان میں دن کے وقت کھانے پینے یا بی بی سے جماع کرنے پر اکراہ ہوا اور روزہ دار نے ایسا کر لیا تو اس پر روزہ کی قضا واجب ہے کفارہ واجب نہیں۔ (تہذیب ہندیہ، کتاب اکراہ، بیروت)

## کتاب الحج

﴿یہ کتاب حجر کے بیان میں ہے﴾

کتاب حجر کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود باہرٹی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مصنف علیہ الرحمہ نے کتاب حجر کو کتاب اکراہ کے بعد ذکر کیا ہے اس کی ممانعت فقہی یہ ہے کہ ان دونوں میں سے ہر ایک میں ولایت مختارہ جو اختیار کے وجوب کے سبب جاری ہوئی تھی وہ سلب ہو جاتی ہے۔ لیکن ان میں سے اکراہ میں اس کا اثر مضبوط ہے کیونکہ اس میں اختیار کا سبب ہو جانا یہ درست ہے۔ اور یہی ولایت کاملہ ہے۔ جبکہ حجر میں ایسا نہیں ہوتا ہے اسی لئے کتاب حجر سے پہلے کتاب اکراہ کو بیان کیا ہے۔ (عنا یہ شرح الہدایہ، کتاب حجر، بیروت)

حجر کا فقہی مفہوم

اور کسی شخص کے تصرفات کو لے کر روک دینے کو حجر کہتے ہیں۔ انسان کو اللہ تعالیٰ نے مختلف مراتب پر پیدا فرمایا ہے کسی کو کچھ بوجھ اور داتا کی و ہوشیاری عطا فرمائی اور بعض حتی عقلوں میں فتور اور کمزوری رکھی جیسے مجنون اور بچے کہ ان کی فہم و عقل میں جو کچھ قصور ہے وہ عقلی نہیں اگر ان کے تصرفات نافذ ہو جایا کریں اور بسا اوقات یہ اپنی کم فہمی سے ایسے تصرفات کر جاتے ہیں جو خود ان کے لیے مضر ہیں تو انہیں کو نقصان اودھانا پڑے گا لہذا ان کی تصرفات کو روک دیا کہ ان کو ضرر نہ پہنچے پائے۔ ہائیک غلام کی عقل میں فتور نہیں ہے مگر یہ خود اور جو ان کے پاس ہے سب ملک مولیٰ ہے لہذا ان کو پرانی ملک میں تصرف کرنے کا کیا حق ہے۔

کتاب حجر کے شرعی مأخذ کا بیان

وَلَا تُؤْتُوا السُّفَهَاءَ أَمْوَالَكُمُ الَّتِي جَعَلَ اللَّهُ لَكُمْ قِيَمًا وَارْزُقُوهُمْ فِيهَا وَاكْسُوهُمْ

وَقُولُوا لَهُمْ قَوْلًا مَعْرُوفًا. (النساء، ۵)

اور بے عقلوں کو ان کے مال نہ دو جو تمہارے پاس ہیں جن کو اللہ نے تمہاری بسر اوقات کیا ہے اور انہیں اس میں سے کھلاؤ اور پہناؤ اور ان سے اچھی بات کہو۔ (کنز الایمان)

اللہ سبحانہ و تعالیٰ لوگوں سے فرماتا ہے کہ کم عقل بیوقوفوں کو مال کے تصرف سے روکیں، مال کو اللہ تعالیٰ نے تمہاروں وغیرہ میں لگا کر انسان کا ذریعہ معاش بنایا ہے، اس سے معلوم ہوا کہ کم عقل لوگوں کو ان کے مال کے خرچ سے روک دینا چاہئے، مثلاً نابالغ بچہ ہو یا مجنون و دیوانہ ہو یا کم عقل بیوقوف و لاوارث و پیدین ہو یا عورتی طرح اپنے مال کو لٹا رہا ہو، اسی طرح ایسا شخص جس پر فرض بہت چڑھ

میں ہو جسے وہ اپنے کل مال سے بھی ادا نہیں کر سکا اگر قرض خواہ حاکم وقت سے درخواست کریں تو حاکم وہ سب مال اس کے قبضے سے لے لے گا اور اسے بیدخل کر دے گا،

حضرت ابن عباس فرماتے ہیں یہاں (سلباء) سے مراد تیری اولاد اور عورتیں ہیں، اسی طرح حضرت ابن مسعود حکم بن عیینہ حسن اور شحاک رحمۃ اللہ سے بھی مروی ہے کہ اس سے مراد عورتیں اور بچے ہیں، حضرت سعید بن جبیر فرماتے ہیں یتیم مراد ہیں، بچہ بد بکر مراد قدادہ کا قول ہے کہ عورتیں مراد ہیں،

ابن ابی حاتم میں ہے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا بیشک عورتیں یتیم ہیں مگر جو اپنے خاوند کی اطاعت گزار ہوں، ان مرد و بیٹوں میں بھی یہ حدیث مطول مروی ہے، حضرت ابو ہریرہ فرماتے ہیں کہ اس سے مراد سرکش خادم ہیں۔ پھر فرماتا ہے انہیں کھلا دینا اور اچھی بات کہو ابن عباس فرماتے ہیں یعنی تیرا مال جس پر تیری گزرمسروقہ ہے اسے اپنی بیوی بچوں کو نہ دے ڈال کر پھر ان کا ہاتھ نکلتا پھر سے بلکہ اپنا مال اپنے قبضے میں رکھ اس کی اصلاح کرنا رہ اور خود اپنے ہاتھ سے ان کے کھانے پینے کا بندوبست کر اور ان کے خرچ اٹھا،

حضرت ابو موسیٰ رضی اللہ تعالیٰ عنہ فرماتے ہیں تین قسم کے لوگ ہیں کہ وہ اللہ تعالیٰ سے دعا کرتے ہیں لیکن اللہ تعالیٰ قبول نہیں فرماتا، ایک وہ شخص جس کی بیوی بچے غلط ہیں اور پھر بھی وہ اسے طلاق نہ دے دوسرا وہ شخص جو اپنا مال یتیموں کو دے دے حالانکہ اللہ تعالیٰ کا فرمان ہے یتیموں کو اپنا مال نہ دو تیسرا وہ شخص جس کا فرض کسی پر ہو اور اس نے اس قرض پر کسی کو گواہ نہ کیا ہو۔ ان سے بھلی بات کہو یعنی ان سے نیکی اور صلہ رچی کر دو، اس آیت سے معلوم ہوا کہ محتاجوں سے سلوک کرنا چاہئے اسے جسے بالفعل تصرف کا حق نہ ہو اس کے کھانے پینے کی خبر گیری کرنی چاہئے اور اس کے ساتھ نرم زبانی اور خوش خلقی سے پیش آنا چاہئے۔

### یتیم کے مال میں میں تصرف کرنے کا بیان

اور جب تم دیکھو کہ یہ اپنے دین کی صلاحیت اور مال کی حفاظت کے لائق ہو گئے ہیں تو ان کے ولیوں کو چاہئے کہ ان کے مال انہیں دے دیں۔ بغیر ضروری حاجت کے صرف اس ڈر سے کہ یہ بڑے ہوتے ہی اپنا مال ہم سے لے لیں گے تو ہم اس سے پہلے ہی ان کے مال کو ختم کر دیں ان کا مال نہ کھاؤ۔ جسے ضرورت نہ ہو خود امیر ہو کھانا پینا ہو تو اسے تو چاہئے کہ ان کے مال میں سے کچھ بھی نہ لے، مردار اور عیسے ہوئے خون کی طرح یہ مال ان پر حرام شخص ہے، ہاں اگر والی مسکین محتاج ہو تو بیشک اسے جائز ہے کہ اپنی پرورش کے حق کے مطابق وقت کی حاجت اور دستور کے موجب اس مال میں سے کھانی لے اپنی حاجت کو دیکھیں اور اپنی محنت کو اگر حاجت محنت سے کم ہو تو حاجت کے مطابق لے اور اگر محنت حاجت سے کم ہو تو محنت کا بدلہ لے لے، پھر ایسا ولی اگر مالدار بن جائے تو اسے اس کھانے ہوئے اور لئے ہوئے مال کو واپس کرنا پڑے گا یا نہیں؟ اس میں رد قول ہیں ایک تو یہ کہ واپس نہ دینا ہو گا اس لئے کہ اس نے اپنے کام کے بدلے لے لیا ہے۔ امام شافعی کے ساتھیوں کے نزدیک یہی صحیح ہے، اس لئے کہ آیت میں بغیر بدل کے سبب قرار دیا ہے اور مستراح وغیرہ میں ہے کہ ایک شخص نے کہا یا رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم میرے پاس مال نہیں ایک یتیم میری

پرورش میں ہے تو کیا میں اس کے کھانے سے کھا سکتا ہوں آپ نے فرمایا ہاں اس یتیم کا مال اپنے کام میں لاسکتا بشرطیکہ حاجت سے زیادہ نہ اڑا نہ جمع کر نہ یہ ہو کہ اپنے مال کو تو بچا رکھے اور اس کے مال کو کھاتا چلا جائے، ابن ابی حاتم میں بھی ایسی ہی روایت ہے، ابن حبان وغیرہ میں ہے کہ ایک شخص نے حضور صلی اللہ علیہ وسلم سے سوال کیا کہ میں اپنے یتیم کو ادب سکھانے کے لئے ضرورتاً کس چیز سے ماروں؟ فرمایا جس سے تو اپنے بچے کو تنبیہ کرتا ہے اپنا مال بچا کر اس کا مال خرچ نہ کر نہ اس کے مال سے دولت مند بننے کی کوشش کر، حضرت ابن عباس سے کسی نے پوچھا کہ میرے پاس بھی اونٹ ہیں اور میرے ہاں جو یتیم چل رہے ہیں ان کے بھی اونٹ ہیں میں انہیں اونٹیاں دودھ پینے کے لئے فقیروں کو تحفہ دے دیتا ہوں تو کیا میرے لئے جائز ہے کہ ان یتیموں کی اونٹیوں کا دودھ پی لوں؟ آپ نے فرمایا اگر ان یتیموں کی گم شدہ اونٹیوں کی کو تو ڈھونڈ لاتا ہے ان کے چارے پانی کی خبر گیری رکھتا ہے ان کے خوش درست کرتا رہتا ہے اور ان کی نگہبانی کیا کرتا ہے تو بیشک دودھ سے نفع بھی اٹھا لیکن اس طرح کہ نہ ان کے بچوں کو نقصان پہنچے نہ حاجت سے زیادہ لے، (موطائک)

حضرت عطاء بن رباح حضرت عمرہ حضرت ابراہیم نخعی حضرت عطیہ عوفی حضرت حسن بصری رحمۃ اللہ علیہم اجمعین کا یہی قول ہے دوسرا قول یہ ہے کہ تنگ دستی کے دور ہو جانے کے بعد وہ مال یتیم کو واپس دینا پڑے گا اس لئے کہ اصل تو ممانعت ہے البتہ ایک وجہ سے جواز ہو گیا تھا جب وہ وجہ جاتی رہی تو اس کا بدل دینا پڑے گا جیسے کوئی بے بس اور مضطر ہو کر کسی غیر کا مال کھالے لیکن حاجت کے نکل جانے کے بعد اگر اچھا وقت آیا تو اسے واپس دینا ہوگا، دوسری دلیل یہ ہے کہ حضرت عمر رضی اللہ تعالیٰ عنہ جب خنت خلافت پر بیٹھے تو اعلان فرمایا تھا کہ میری حیثیت یہاں یتیم کے والی کی حیثیت ہے اگر مجھے ضرورت ہی نہ ہوئی تو میں بیت المال سے کچھ نہ لوں گا اور اگر محتاجی ہوئی تو بطور قرض لوں گا جب آسانی ہوئی پھر واپس کر دوں گا (ابن ابی الدنیا)

یہ حدیث سعید بن منصور میں بھی ہے اور اس کو اسحاق بن عمار نے بھی یہ حدیث ہے، ابن عباس سے آیت کے اس جملہ کی تفسیر میں مروی ہے کہ بطور قرض کھائے اور بھی مفسرین سے یہ مروی ہے، حضرت عبداللہ بن عباس فرماتے ہیں معروف سے کھانے کا مطلب یہ ہے کہ تین انگلیوں سے کھائے اور روایت میں آپ سے یہ مروی ہے کہ وہ اپنے ہی مال کو صرف اپنی ضرورت پوری ہو جانے کے لائق ہی خرچ کرے تاکہ اسے یتیم کے مال کی حاجت ہی نہ پڑے،

حضرت عامر شعی فرماتے ہیں اگر ایسی بے بسی ہو جس میں مردار کھانا جائز ہو جاتا ہے تو بیشک کھالے لیکن پھر ادا کرنا ہوگا، یحییٰ بن سعید انصاری اور ربیعہ سے اس کی تفسیر یوں مروی ہے کہ اگر یتیم فقیر ہو تو اس کا ولی اس کی ضرورت کے موافق دے اور پھر اس ولی کو کچھ نہ ملے گا، لیکن عورت یہ ٹھیک نہیں بیٹھتا اس لئے کہ اس نے پہلے یہ جملہ بھی ہے کہ جو غنی ہو وہ کچھ نہ لے، یعنی جو ولی غنی ہو تو یہاں بھی یہی مطلب ہوگا جو ولی فقیر ہو نہ یہ کہ جو یتیم فقیر ہو، دوسری آیت میں ہے آیت (وَلَا تَقْرَبُوا مَالَ الْيَتِيمِ إِلَّا بِالَّتِي هِيَ أَحْسَنُ حَتَّىٰ يَبْلُغَ أَشُدَّهُ) 6 - الانعام (152): یعنی یتیم کے مال کے قریب بھی نہ جاؤ یا نہ بطور اصرار کے پھر اگر تمہیں حاجت ہو تو حسب حاجت بطریق معروف اس میں سے کھاؤ یا پھر اولیاء سے کہا جاتا ہے کہ جب وہ بلوغت کو پہنچ جائیں اور تم دیکھ لو کہ ان

## تشریحات ہدایہ

میں تیز آچکی ہے تو گواہ رکھ کر ان کے مال ان کے سپرد کر دو، تاکہ انکار کرنے کا وقت ہی نہ آئے، یوں تو دراصل سچا سہرا اور پورا نگر اور باریک حساب لینے والا اللہ ہی ہے وہ خوب جانتا ہے کہ دلی نے یتیم کے مال میں نیت کیسی رکھی؟ آیا خوردہ رو کیا تباہ و برباد کیا جھوٹ سچ حساب لکھا اور دیا یا صاف دلی اور نیک نیتی سے نہایت چوکسی اور صفائی سے اس کے مال کا پورا پورا خیال رکھا اور حساب کتاب صاف رکھا، ان سب باتوں کا حقیقی علم تو اسی دانادین نگران و نگہبان کو ہے، صحیح مسلم شریف میں ہے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت ابوذر رضی اللہ تعالیٰ عنہ سے فرمایا اے ابوذر میں تمہیں باتوں پاتا ہوں اور جو اپنے لئے چاہتا ہوں وہی تیرے لئے بھی پسند کرتا ہوں خبردار ہرگز وہ شخصوں کا بھی سردار اور امیر نہ بننا نہ کبھی کسی یتیم کا دلی بننا۔ (تفسیر ابن کثیر ص ۵۷)

## حجر کے اسباب ثلاثہ کا بیان

قَالَ (الْأَسْبَابُ الْمَوْجِبَةُ لِلْحَجَرِ ثَلَاثَةٌ: الصَّغَرُ، وَالرَّفْقُ، وَالْجُنُونُ، فَلَا يَجُوزُ تَصَرُّفُ الصَّغِيرِ إِلَّا بِإِذْنِ وَلِيِّهِ، وَلَا تَصَرُّفُ الْعَبْدِ إِلَّا بِإِذْنِ سَيِّدِهِ، وَلَا تَصَرُّفُ الْمَجْنُونِ الْمَغْلُوبِ بِحَالٍ). أَمَّا الصَّغِيرُ فَلْيَنْقِصَنَّ عَقْلُهُ، غَيْرَ أَنْ إِذْنَ الْوَلِيِّ آيَةُ أَهْلِيَّتِهِ، وَالرَّفْقُ لِرِعَايَةِ حَقِّ الْمَوْلَى كَمَا لَا يَتَعَطَّلُ مَنَافِعُ عَبْدِهِ. وَلَا يَمْلِكُ رَقَبَتَهُ بَعْلُ الدِّينِ بِهِ، غَيْرَ أَنْ الْمَوْلَى بِالْإِذْنِ رَضِيَ بِفَوَاتِ حَقِّهِ، وَالْجُنُونُ لَا تُجَامِعُهُ الْأَهْلِيَّةُ فَلَا يَجُوزُ تَصَرُّفُهُ بِحَالٍ، أَمَّا الْعَبْدُ فَأَهْلٌ فِي نَفْسِهِ وَالصَّبِيُّ تَرْتَقِبُ أَهْلِيَّتُهُ فَلِهَذَا وَقَعَ الْفَرْقُ.

ترجمہ

فرمایا حجر کو ثابت کرنے والے اسباب تین ہیں۔ (۱) کم ہونا (۲) غلام ہونا (۳) پاگل ہونا۔ پس چھوٹے بچے کیلئے جائز نہیں ہے کہ وہ اپنے ولی کی اجازت کے سوا تصرف کرے۔ اور اپنے آقا کی اجازت کے بغیر غلام کیلئے تصرف کرنا جائز نہیں ہے۔ اور پاگل کا تصرف بھی جائز نہیں ہے۔ چھوٹے بچے کے تصرف کا عدم جواز اس دلیل سے ہے کہ اس میں عقل و بوجھ کم ہوتی ہے جبکہ وہ دلی کی اجازت سے اہل ہونے والا ہے اور غلام کے تصرف کا عدم جواز اس کے آقا کے حق ہونے کے سبب سے ہے۔ تاکہ غلام کا نفع ضائع نہ ہو اور قرض کے لازم ہو جانے کے سبب سے اس کی رقبہ ملوک نہ بن جائے۔ لہذا اس کا تصرف منع ہو گیا۔ مگر اجازت دینے کی وجہ سے آقا اپنے حق کو ضائع کرنے پر رضا مند ہوا ہے۔ اور پاگل کے ساتھ تو کوئی اہلیت بھی جمع ہونے والی نہیں ہے پس اس کا تصرف کسی صورت میں جائز نہیں ہے۔ یہ خلاف اس کے کہ غلام خود بہ خود تصرف کرنے کا اہل ہے اور بچے کی اہلیت کی توقع بھی کی جاسکتی ہے۔ پس اس طرح بچے، غلام اور پاگل کے درمیان فرق واضح ہو چکا ہے۔

## جدید دور میں بعض اسباب حجرجا بیان

علامہ امجد علی اعظمی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ حجر کے اسباب تین ہیں۔ ناپائسی، جنون، رقیقیت۔ نتیجہ یہ ہوا کہ آزاد عاقل بالغ کو قاضی مجبور نہیں کر سکتا ہاں اگر کسی شخص کے تصرفات کا ضرر عام لوگوں کو پہنچتا ہو تو اس کو روک دیا جائے گا مثلاً طبیب جاہل کہ فن طب میں مہارت نہیں رکھتا اور علاج کرنے کو بیٹھ جاتا ہے لوگوں کو دوائیں دے کر ہلاک کرتا ہے۔ آج کل بکثرت ایسا ہوتا ہے کہ کسی شخص سے یا مدرسہ میں طب پڑھ لیتے ہیں اور علاج و معالجہ سے سابقہ بھی نہیں پڑتا دو تین برس کے بعد سنبھل کر کے طب کھول لیتے ہیں اور ہر طرح کے مریض پر ہاتھ ڈال دیتے ہیں مرض سمجھ میں آیا ہو یا نہ آیا ہو نسخے پلانا شروع کر دیتے ہیں۔ وہ اس کہنے کو کسر شان سمجھتے ہیں کہ میری سمجھ میں مرض نہیں آیا یا ایسوں کو علاج کرنا کب جائز و درست ہے۔

علاج کرنے کے لیے ضروری ہے کہ مدت دراز تک استاد کمال کے پاس بیٹھے اور ہر قسم کا علاج دیکھے اور استاد کی موجودگی میں علاج کرے اور طریق علاج کو استاد پر پیش کرتا رہے جب استاد کی سمجھ میں آ جائے کہ یہ شخص اب علاج میں ماہر ہو گیا تو علاج کی اجازت دے۔

آج کل تعلیم اور امتحان کی سندوں کو علاج کے لیے کافی سمجھتے ہیں مگر یہ غلطی ہے اور سخت غلطی ہے، اسی کی دوسری مثال جاہل مفتی ہے کہ لوگوں کو غلط فتوے دے کر خود بھی گمراہ و گنہگار ہوتا ہے اور دوسروں کو بھی کرتا ہے طبیب ہی کی طرح آج کل مولوی بھی ہو رہے ہیں کہ جو کچھ اس زمانہ میں مدارس میں تعلیم ہے وہ ظاہر ہے۔

اول تو درس نظامی جو ہندوستان کے مدارس میں عموماً جاری ہے اس کی تکمیل کرنے والے بھی بہت قلیل افراد ہوتے ہیں عموماً کچھ معمولی طور پر پڑھ کر سند حاصل کر لیتے ہیں اور اگر پورا درس بھی پڑھا تو اس پڑھنے کا مقصد صرف اتنا ہے کہ اب اتنی استعداد ہوگئی کہ کتابیں دیکھ کر محنت کر کے علم حاصل کر سکتا ہے ورنہ درس نظامی میں دینیات کی جتنی تعلیم ہے ظاہر کہ اس کے ذریعہ سے کتنے مسائل پر عبور ہو سکتا ہے مگر ان میں اکثر کوتاہیاں کاپیا گیا ہے کہ اگر کسی نے ان سے مستند دریافت کیا تو یہ کہنا ہی نہیں جانتے کہ مجھے معلوم نہیں یا کتاب دیکھ کر بتاؤں گا کہ اس میں وہ اپنی توہین جانتے ہیں بالکل بچوچی میں جو آیا کہہ دیا۔ صحابہ کبار و ائمہ و اعلام کی زندگی کی طرف اگر نظر کی جاتی ہے تو معلوم ہوتا ہے کہ باوجود زبردست پایہ و اجتہاد رکھنے کے بھی وہ کبھی ایسی جرات نہیں کرتے تھے جو بات نہ معلوم ہوتی اس کی نسبت صاف فرمادیا کرتے کہ مجھے معلوم نہیں۔ ان نو آموز مولویوں کو ہم خیر خواہانہ نصیحت کرتے ہیں کہ تکمیل درس نظامی کے بعد فقہ و اصول و کلام و حدیث و تفسیر کا بیشتر مطالعہ کریں اور دین کے مسائل میں جسارت نہ کریں جو کچھ دین کی باتیں ان پر منکشف و واضح ہو جائیں ان کو بیان کریں اور جہاں اشکال پیدا ہو اس میں کامل غور و فکر کریں خود واضح نہ ہو تو دوسروں کی طرف رجوع کریں کہ علم کی بات پوچھنے میں کبھی عار نہ کرنا چاہیے۔ (نہار شریعت، کتاب حج، لاہور)

عدم تصرف والوں کی بیع کا اجازت دلی پر موقوف ہونے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ بَاعَ مِنْ هَؤُلَاءِ شَيْئًا وَهُوَ يَعْقِلُ الْبَيْعَ وَيَقْضِيهِ قَالُوا لَيْسَ بِالْخِيَارِ، إِنْ شَاءَ أَجَازَةٌ إِذَا كَانَ فِيهِ مَصْلَحَةٌ، وَإِنْ شَاءَ قَسَحَهُ) لِأَنَّ التَّوَقُّفَ فِي الْعَبْدِ لِحَقِّ الْمَوْلَى فَيَتَخَيَّرُ فِيهِ، وَلِی الصَّبِيِّ وَالْمَجْنُونِ نَظَرًا لِهَمَّا فَيَتَحَرَّى مَصْلَحَتَهُمَا فِيهِ، وَلَا بُدَّ أَنْ يَتَعَقَّلَ الْبَيْعَ لِوَجَدِ رُكْنِ الْعَقْدِ فَيَتَعَقَّلُ مَوْفُوقًا عَلَى الْإِجَازَةِ، وَالْمَجْنُونُ قَدْ يَعْقِلُ الْبَيْعَ وَيَقْضِيهِ وَإِنْ كَانَ لَا يُرْجَحُ الْمَصْلَحَةُ عَلَى الْمَفْسَدَةِ وَهُوَ الْمَعْنَى الَّذِي يَصْلُحُ وَكَيْلًا عَنْ غَيْرِهِ كَمَا بَيَّنَّا فِي الْوَكَاةِ. فَبِإِنْ قِيلَ: التَّوَقُّفُ عِنْدَكُمْ فِي الْبَيْعِ أَمَّا الشَّرَاءُ فَلَا أَصْلَ فِيهِ السَّفَادُ عَلَى الْمُبَاشَرِ. قُلْنَا: نَعَمْ إِذَا وَجَدَ نَفَادًا عَلَيْهِ كَمَا فِي شِرَاءِ الْفُضُولِيِّ، وَهَاهُنَا لَمْ نَجِدْ نَفَادًا لِعَدَمِ الْأَهْلِيَّةِ أَوْ لِضَرَرِ الْمَوْلَى قَوْلُنَا.

قَالَ (وَهَلِ الْمَعَالِي الثَّلَاثَةُ تَوْجِبُ الْحُجْرَ فِي الْأَقْوَالِ دُونَ الْأَفْعَالِ) لِأَنَّهُ لَا مَرَدَّ لَهَا لِوُجُودِهَا حِسًّا وَمُشَاهَدَةً، بِخِلَافِ الْأَقْوَالِ، لِأَنَّ اغْتِبَارَهَا مَوْجُودَةً بِالشَّرْعِ وَالْقَضِ مِنْ شَرْطِهَا (إِلَّا إِذَا كَانَ فِعْلًا يَتَعَلَّقُ بِهِ حُكْمٌ يَنْدَرُ بِالشُّبُهَاتِ كَالْحُدُودِ وَالْقِصَاصِ) فَيَجْعَلُ عَدَمَ الْقَضِ فِي ذَلِكَ شُبُهَةً فِي حَقِّ الصَّبِيِّ وَالْمَجْنُونِ.

ترجمہ

فرمایا ان مذکورہ افراد نے اگر کسی چیز کو بیچ دیا ہے یا انہوں نے کسی چیز کو خرید لیا ہے تو وہ خرید و فروخت کو سمجھنے والا ہے اور اس نے یہ کام بطور ارادہ کیا ہے تو اس کے دلی کیلئے اختیار ہوگا اور اگر وہ اس عقد میں کوئی فائدہ سمجھ کر اجازت دینا چاہے تو وہ اجازت دے سکتا ہے اور اگر وہ ختم کرنا چاہے تو وہ اس بیع کو ختم کر سکتا ہے۔ کیونکہ غلام کا کیا ہوا عقد حق آقا کے سبب موقوف رہتا ہے۔ پس اس کے آقا کا اختیار دیا جائے گا جبکہ بیچے اور پاگل کا عقد ان پر مہربانی کے سبب سے موقوف ہوگا۔ اور اس میں کوئی مصلحت دیکھ لی جائے گی اور بہت اس میں یہ ضروری ہے کہ وہ بچہ اور پاگل بیع کو جانتے ہوں تاکہ اس عقد کا رکن ثابت ہو جائے۔ اور دلی کی اجازت پر موقوف ہوتے ہوئے ان کا عقد معتقد ہو جائے گا۔ اور جب پاگل بیع کو سمجھتا ہے اور اس کا ارادہ کرنے والا بھی ہے لیکن وہ مصلحت کا فساد پر ترجیح دینے والا نہیں ہے اور یہ وہی معنہ ہے جو دوسرے کی جانب سے وکیل، بن سکتا ہے۔ جس طرح کتاب و کالہ میں ہم اس کو بیان کر آئے ہیں۔ اور جب اعتراض کر دیا جائے کہ تمہارے نزدیک بیع میں توقف ہے۔ جبکہ شرائع میں قانون یہ ہے کہ وہ عاقل پر نافذ ہو جایا کرتا ہے۔ تو ہم کہتے ہیں کہ شرائع اس وقت عاقل پر نافذ ہوتی ہے۔ جب اس کا نفاذ پایا جائے جس طرح فضولی کا نفاذ اس پر پایا



جاتا ہے۔ اور یہاں عدم المیت کے سبب یا آقا کا نقصان ہونے کے سبب نفاذ ممکن نہیں ہے۔ پس ہم نے اس کو شرعاً پر موقوف قرار دے دیا ہے۔

یہ تینوں اقوال میں خبر اور ممانعت کو ثابت کرنے والے ہیں۔ جبکہ افعال میں یہ حجر ثابت کرنے والے نہیں ہیں۔ کیونکہ افعال میں حس و مشاہدہ موجود ہے اور ان کو رد بھی نہیں کیا جاسکتا۔ یہ خلاف اقوال کے کیونکہ ان کا اعتبار کر لینا یہ شریعت کے حکم کے مطابق ہے۔ اور اس اعتبار کیلئے قصد و ارادہ شرط کیا گیا ہے ہاں البتہ جب ان سے کوئی ایسا عمل سرزد ہو جائے جس سے کوئی حکم معطل ہے جو شبہات سے ساقط ہو جائے گا جس حد و اور قصاص ہے۔ پس اس عمل میں بچے اور پاگل کو ارادہ نہ ہونے کے سبب سے شبہ قرار دیا جائے گا۔

شرح

امام احمد رضا بریلوی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں۔ (۱) جس کی عقل زائل ہوگئی ہو بلا وجہ لوگوں کو مارے، چالیاں دے، شریعت نے اس میں کوئی اپنی اصطلاح جدید مقرر نہیں فرمائی، وہی ہے جسے فارسی میں دیوانہ، اردو میں پاگل کہتے ہیں، واللہ تعالیٰ اعلم۔

(۲) مجنون کی ولایت عصبہ کو ہے۔ سب میں مقدم اس کا بیٹا عاقل بالغ، وہ نہ ہو تو باپ، پھر دادا، پھر بھائی، پھر بھتیجا، پھر چچا کا بیٹا ال آخر الحاصلات، واللہ تعالیٰ اعلم۔

(۳) ولایت مال صرف سات کو ہے۔ بیٹا، پھر اس کا وصی، پھر باپ، پھر اس کا وصی، پھر دادا، پھر اس کا وصی، یا ان وصیوں کا وصی علی الترتیب، اور ان میں کوئی نہ ہو تو حاکم اسلام، واللہ تعالیٰ اعلم۔

(۴) شرعاً مجنون وصی غیر عاقل ایک حکم میں ہیں، اور وصی عاقل کا حکم اس سے جدا ہے۔ وہ خرید و فروخت باجرت ولی کر سکتا ہے اور مجنون نہیں۔ واللہ تعالیٰ اعلم۔

(۵) مجنون کی طلاق نہیں واقع ہو سکتی۔ واللہ تعالیٰ اعلم (۶) ذرائع یا نہیں۔ ولی موجود ہو یا نہیں۔ مجنون کے دے طلاق نہیں ہو سکتی جبکہ اس کا جنون ثابت ہو، واللہ تعالیٰ اعلم۔ (۷) اس کا جواب گزرا کہ وصی لا یعقل اور مجنون کا ایک حکم ہے۔ واللہ تعالیٰ اعلم۔ (۸) نہیں واقع ہوگی۔ واللہ تعالیٰ اعلم۔ (فتاویٰ رضویہ، کتاب حجر، برضا کا وظیفہ، لاہور)

بچے اور مجنون کا عقد درست نہ ہونے کا بیان

قَالَ (وَالصَّبِيُّ وَالْمَجْنُونُ لَا تَصِحُّ عُقُودُهُمَا وَلَا إِفْرَازُهُمَا) لِمَا بَيَّنَّا (وَلَا يَقَعُ طَلَاقُهُمَا وَلَا غَنَائُهُمَا) لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (كُلُّ طَلَاقٍ وَاقِعٌ إِلَّا طَلَاقَ الصَّبِيِّ وَالْمَجْنُونِ) وَالْإِغْتَاقُ يَتِمُّ حُضْ مَضَرَّةً، وَلَا وَقُوفٌ لِلصَّبِيِّ عَلَى الْمَصْلَحَةِ فِي الطَّلَاقِ بِحَالٍ لِعَدَمِ الشَّهْوَةِ، وَلَا وَقُوفٌ لِلْوَلِيِّ عَلَى عَدَمِ التَّوَافُقِ عَلَى اغْتِبَارِ بُلُوغِهِ حَدًّا

الشَّهْوَةِ ، فَلِهَذَا لَا يَتَوَقَّفَانِ عَلَى إِجَارَتِهِ وَلَا يَنْفَذَانِ بِمُبَاشَرَتِهِ ، بِخِلَافِ سَائِرِ الْعُقُودِ .  
 قَالَ ( وَإِنْ أَتَلَفَا شَيْئًا لَرِمَهُمَا صَمَانُهُ ) إِخْيَاءُ الْحَقِّ الْمُتَلَفِ عَلَيْهِ ، وَهَذَا لِأَنَّ كَوْنَ  
 الْإِتْلَافِ مُوجِبًا لَا يَتَوَقَّفُ عَلَى الْقَصْدِ كَالَّذِي يَتَلَفُ بِإِنْقِلَابِ النَّيْمِ عَلَيْهِ وَالْحَانِطِ  
 الْمَائِلِ بَعْدَ الْإِشْهَادِ ، بِخِلَافِ الْقَوْلِ عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ .

ترجمہ

فرمایا کہ بچہ اور مجنوں کا نہ ہی عقد درست ہوگا اور نہ ہی ان کے اقرار کا اعتبار کیا جائے گا اسی دلیل کے سبب جس کو ہم نے بیان کیا ہے لہذا ان کی طلاق اور ان کا اعتاق دونوں چیزیں درست نہیں ہوں گی اس لئے کہ نبی کریم ﷺ نے فرمایا کہ بچے اور نیم پاگل کی طلاق کے علاوہ باقی سب کی طلاق واقع ہو جاتی ہے اور اور اعتاق نقصان محض ہے اور بچہ کسی بھی حالت میں طلاق کی مصلحت سے واقف نہیں ہوتا اس لئے کہ اس میں شہوت نہیں ہوتی اور اس بچے کے شہوت کی حد کو پہنچ جانے کے اعتبار سے اس کا ولی میاں بیوی میں موافقت نہ ہونے پر واقف نہیں ہوتا اس لئے بچہ کے اعتاق نہ تو ولی کی اجازت پر موقوف ہوں گے اور نہ ہی ولی کی اجازت سے نافذ ہوں گے جبکہ دوسرے عقود میں ایسا نہیں ہے ۔

جب بچہ اور مجنوں نے کوئی چیز ہلاک کر دی تو ان پر اس کی ضمان واجب ہوگی تاکہ مالک کے حق کو زندہ کیا جاسکے یہ حکم اس وجہ سے ہے کہ احواف کا موجب ضمان ہوتا قصد پر موقوف نہیں ہے اس کی مثال ایسی ہی ہے کہ جس طرح سونے والے کے کروٹ لینے سے کوئی آدمی مر جائے اور یہ نقصان پر شہادت ہو جانے کے بعد کسی پر کوئی دیوار گر جائے اس قولی تصرف کے خلاف ہوگا جس کو ہم بیان کر چکے ہیں ۔

شرح

علامہ علاء الدین خنی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مجنون نہ طلاق دے سکتا ہے نہ اقرار کر سکتا ہے اسی طرح نابالغ کہ نہ اس کی طلاق صحیح نہ اقرار مجنون اگر ایسا ہے کہ کبھی کبھی اسے اتفاق ہو جاتا ہے اور اتفاق بھی پوری طور پر ہوتا ہے تو اس حالت میں اس پر جنون کا حکم نہیں ہے اور اگر ایسا اتفاق ہے کہ عقل ٹھکانے پر نہیں آئی ہو تو نابالغ عاقل کے حکم میں ہے ۔ (درمختار، کتاب اکراہ، بیرت)

اور اگر مرد یون مجنون دو تھیں اھل یا بچہ یا شیخ ثانی ہو یا گونگا ہونے یا زبان نہ جاننے کی وجہ سے اپنے مدعا کا بیان نہ کر سکتا ہو ۔

غلام کے اقرار کے نفاذ کا بیان

قَالَ ( فَأَمَّا الْعَبْدُ فَإِقْرَارُهُ نَافِذٌ فِي حَقِّ نَفْسِهِ ) لِقِيَامِ أَهْلِيَّتِهِ ( غَيْرُ نَافِذٍ فِي حَقِّ مَوْلَاهُ )  
 ( عِيَايَةُ لِجَانِبِهِ ) ، لِأَنَّ نَفَادَهُ لَا يَعْرِى عَنْ تَعَلُّقِ الْقَدِّينِ بِرَقَبَتِهِ أَوْ كَسْبِهِ ، وَكُلُّ ذَلِكَ  
 بِإِتْلَافِ مَالِهِ .

قَالَ (فَإِنْ أَلْفَرَّ بِحَالٍ لَزِمَتْهُ بَعْدَ الْحُرْتِیَّةِ) لَوْ جُودَ الْأَهْلِیَّةِ وَزَوَّالِ الْمَنَایِعِ وَلَمْ یَلْزَمْهُ فِی الْحَالِ لِقَبَاحِ الْمَنَایِعِ (وَإِنْ أَلْفَرَّ بِحَدٍّ أَوْ قِصَاصٍ لَزِمَتْهُ فِی الْحَالِ) لِأَنَّهُ مُبْقِیٌ عَلَى أَصْلِ الْحُرْتِیَّةِ فِی حَقِّ الدَّمِ حَتَّى لَا یَبْصُحَ الْفَرَارُ الْمَوْلَى عَلَيْهِ بِذَلِكَ (وَيَنْفَعُ طَلَاقُهُ) لِمَا رَوَيْنَا، وَلَقَوْلِهِ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (لَا یَمْلِكُ الْعَبْدُ وَالْمُكَاتَبُ شَيْئًا إِلَّا الطَّلَاقُ) وَلِأَنَّهُ عَارِضٌ بِرُوحِهِ الْمَصْلَحَةِ فِیهِ فَكَانَ أَهْلًا، وَلَیْسَ فِیهِ إِنْطِلَاقٌ مِلْکِ الْمَوْلَى وَلَا تَقْوِیْتُ مَنَافِعِهِ فَيَنْفَعُ، وَاللَّهُ أَعْلَمُ بِالصَّوَابِ.

ترجمہ

فرمایا اور غلام کا اقرار اس کے حق میں نافذ ہوتا ہے اس لئے کہ غلام اقرار کرنے کا اہل ہوتا ہے لیکن اس کے آقا کی رعایت میں آقا کے حق میں نافذ نہیں ہوتا اس لئے کہ اس کا نظاد غلام کی رقبہ یا اس کی کمائی سے دین کے متعلق ہوئے بغیر نہیں ہو سکے گا اور ان میں سے ہر چیز میں مالک کا اختلاف ہے۔

اور جب غلام نے کسی مالک کا اقرار کیا تو آزاد ہونے کے بعد اس پر وہ مال واجب ہوگا اس لئے کہ اب اس میں لازم التزام کی اہلیت پائی جا رہی ہے اور مانع زائل ہو گیا ہے اور جیسا کہ اس وقت میں مانع پایا جا رہا ہے اس لئے اسی وقت اس پر لازم نہیں ہوگا جب غلام نے حد یا قصاص کا اقرار کر لیا تو اس پر مقررہ اسی وقت لازم ہوگا اس لئے کہ خون کے متعلق وہ اصل حریت پر باقی رہتا ہے حتیٰ کہ غلام کے خلاف آقا کے حد یا قصاص کا اقرار درست نہیں ہے غلام کی طلاق نافذ ہوگی اس دلیل کے سبب جس کو ہم نے بیان کیا ہے اور اس لئے کہ آپ ﷺ کا فرمان ہے کہ غلام اور مکاتب طلاق کے علاوہ کسی بھی چیز کے مالک نہیں ہوتے اور اس لئے کہ غلام طلاق کی مصلحت سے واقف ہوتا ہے لہذا وہ طلاق کو واقع کرنے کا اہل ہوگا اور اس میں نہ تو آقا کی ملکیت کو باطل کرنا ہے اور نہ ہی اس کے منافع کی تقویت ہے اس لئے کہ اس کی طلاق نافذ ہو جائے گی۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اسی طرح غلام طلاق بھی دے سکتا ہے اور اقرار بھی کر سکتا ہے مگر اس کا اقرار اس کی ذات تک محدود ہے لہذا اگر مال کا اقرار کرے تو آزاد ہونے کے بعد اس سے وصول کیا جا سکتا ہے اور حدود و قصاص کا قرار کر چکا تو فی الحال قائم کر دیں گے آزاد ہونے کا انتظار نہیں کیا جائے گا۔ (در مختار، کتاب اکراہ، بیروت)

مرتد کا معاملات و عقود میں تصرف کرنے کا بیان

جو شخص مرتد ہو جائے، معاملات و عقود میں اس کے تصرف کرنے کی چار قسمیں ہیں۔ اول تو وہ تصرف ہے جو سب کے نزدیک پوری طرح جاری و نافذ ہوتا ہے جیسے اگر اس کو کوئی چیز عہد کی جائے اور وہ اس عہد کو قبول کرے، یا وہ اپنی وند کی کوام و دہن

رے، یا جب اس کی لونڈی کسی بچے کو جنم دے اور وہ مرتد اس بچے کے نسب کا دعویٰ کرے (یعنی یہ کہے کہ یہ میرا بچہ ہے) تو اس بچہ کا نسب اس سے ثابت ہو جائے گا اور وہ بچہ اس کے دوسرے وارثوں کے ساتھ اس کی میراث کا حقدار ہوگا اور وہ لونڈی (جس کے کطن سے بچہ پیدا ہوا ہے) اس مرتد کی ام ولد ہوگی نیز مرتد کی طرف سے تسلیم شدہ کو قبول و نافذ کیا جائے گا، اسی طرح اگر مرتد اپنے باذن غلام پر "حجر" نافذ کرے تو اس کا اعتبار کیا جائے گا۔

### مرتد کے موقوف تصرف کا بیان

دوسرا تصرف وہ ہے جو بالافتاق باطل ہوتا ہے یعنی شریعت کی نظر میں اس کا کوئی اعتبار نہیں ہوتا جیسے نکاح کرنا کہ وہ مطلقاً جائز نہیں، مفاوضت کرے تو اس کا حکم موقوف (معلق) رہتا ہے کہ اگر وہ مرتد مسلمان ہو گیا تو وہ شرکت مفاوضت بھی نافذ ہو جائے گی اور اگر وہ ارتداد کی حالت میں مر گیا یا اس کو قتل کر دیا گیا یا وہ دارالحرب چلا گیا اور قاضی و حاکم نے اس کے دارالحرب چلے جانا کا حکم نافذ کر دیا تو اس صورت میں وہ شرکت مفاوضت شروع سے شرکت عنان میں تبدیل ہو جائے گی، یہ صاحبین کا مسلک ہے لیکن حضرت امام اعظم ابوحنیفہ کے نزدیک شرکت مفاوضت سرے سے باطل ہی نہیں ہوتی۔

چوتھا تصرف وہ ہے جس کے موقوف رہنے میں علماء کے اختلافی اقوال ہیں جیسے خرید و فروخت کے معاملات اجارہ کرنا، غلام کو آزاد کرنا، مدبر کرنا یا مکاتب کرنا، وصیت کرنا اور قبض دیون وغیرہ، چنانچہ حضرت امام اعظم ابوحنیفہ کا قول یہ ہے کہ ان سب معاملات میں مرتد کے تصرفات موقوف رہتے ہیں اگر وہ اسلام قبول کرے تو نافذ ہو جاتے ہیں، اور اگر مرتد جائے، یا قتل کر دیا جائے یا قاضی و حاکم اس کے دارالحرب چلے جائے تو ان کا حکم نافذ کر دے تو یہ سارے تصرفات باطل ہو جاتے ہیں۔

### دوران ارتداد مکاتب کے تصرفات کا بیان

ارتداد کے دوران مکاتب کے سارے تصرفات نافذ ہوتے ہیں، اسی طرح اگر کوئی شخص اپنے مرتد غلام یا باندی کو فروخت کرے تو اس کی بیع جائز ہوتی ہے۔

اگر کوئی مرتد اپنے ارتداد سے تابع ہو کر دارالاسلام واپس آ جائے اور یہ واپسی قاضی و حاکم کی طرف سے اس کے دارالحرب چلے جانے کے حکم کے نفاذ سے پہلے ہو تو اس کے مال و اسباب کے بارے میں اس کے مرتد ہو جانے کا حکم باطل ہو جاتا ہے اور وہ ایسا ہو جاتا ہے گویا کہ مسلمان ہی تھا اور نہ اس کی کوئی ام ولد آزاد ہوتی ہے اور نہ اس کا کوئی مدبر آزاد ہوتا ہے اور اگر اس کی واپسی قاضی و حاکم کے حکم کے نفاذ کے بعد ہوتی تو وہ اپنے وارثوں کے پاس جو چیز پائے اس کو لے لے اور جو مال و اسباب اس کے وارثوں نے بیع اور عتاق وغیرہ کے ذریعہ اپنی ملکیت سے نکال دیا ہے اس کے مطالبہ کا حق اس کو نہیں پہنچے گا اور اپنے وارثوں سے اس کو ایسے مال کا بدلہ و معاوضہ لینے کا حق حاصل ہوگا۔

جو شخص اپنے ماں باپ کی اتباع میں مسلمان تھا (یعنی وہ بچہ تھا اور اپنے مسلمان ماں باپ کی وجہ سے مسلمان کے حکم میں تھا)

اور پھر ارتداد کے ساتھ بالغ ہوا تو اگرچہ قیاس کا تقاضہ یہ ہے کہ اس کو قتل کیا جائے مگر اس کے بارے میں ازراہ احسان یہ حکم ہے کہ اس کو قتل نہ کیا جائے (کیونکہ بلوغ سے پہلے وہ مستقل بالذات مسلمان نہیں تھا بلکہ اپنے ماں باپ کی اتباع میں مسلمان کے حکم میں تھا) اسی طرح یہی حکم اس شخص کے بارے میں ہے جو چھوٹی عمر میں مسلمان ہو گیا تھا مگر جب بالغ ہوا تو مرتد تھا، نیز اگر کسی شخص و زبردستی اسلام قبول کرنے پر مجبور کیا گیا تھا اور پھر وہ اسلام سے پھر گیا تو اس کو بھی ازراہ احسان قتل نہ کیا جائے لیکن ان تمام صورتوں میں حکم یہ ہے کہ اس کو اسلام قبول کر لینے پر مجبور کیا جائے اور اگر اسلام قبول کرنے سے پہلے کسی نے اس کو مار ڈالا تو مارنے والے پر کچھ واجب نہیں ہوگا۔

## بَابُ الْحَجَرِ الْفَسَادِ

﴿یہ باب سفہات و جہالت کے سبب حجر کے بیان میں ہے﴾

باب حجر فساد کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود ہارثی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مصنف علیہ الرحمہ نے اس باب کو مقدم باب کے بعد اس لئے ذکر کیا ہے کہ اس میں متفق علیہ احکام تھے جبکہ اس میں اختلافی احکام کو حجر سے متعلق بیان کیا جائے گا۔ اور یہاں پر فساد سے مراد بیوقوفی ہے۔

(عنایہ شرح الہدایہ، کتاب حجر، بیروت)

علامہ بدر الدین عینی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ یہاں فساد سے مراد بیوقوفی اور جہالت ہے اور اس باب کے مسائل کا تعلق صاحبین کے قول پر تفریق یافتہ مسائل کے ساتھ ہے۔ کیونکہ حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک بیوقوفی کے سبب حجر کا کوئی حکم نہیں ہے۔ اور اس باب کو متحرک کرنے کا سبب بھی اس کا اختلافی ہونا ہے۔ (البنائے شرح الہدایہ، کتاب حجر، حقانیہ ملتان)

عقل بالغ پر پابندی نہ لگانے کا بیان

(قَالَ أَبُو حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ: لَا يُحَجَرُ عَلَى الْغَرِّ الْبَالِغِ الْعَاقِلِ السَّفِيهِ، وَتَصَرُّفُهُ فِي مَالِهِ جَائِزٌ وَإِنْ كَانَ مُبْدِرًا مُفْسِدًا يُتْلَفُ مَالُهُ فِيمَا لَا غَرَضَ لَهُ فِيهِ وَلَا مَصْلَحَةً.

وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ وَمُحَمَّدٌ رَحِمَهُمَا اللَّهُ وَهُوَ قَوْلُ الشَّافِعِيِّ رَحِمَهُ اللَّهُ: يُحَجَرُ عَلَى السَّفِيهِ وَيُمنَعُ مِنَ التَّصَرُّفِ فِي مَالِهِ لِأَنَّهُ مُبْدِرٌ مَالَهُ بِصَرَفِهِ لَا عَلَى الْوَجْهِ الَّذِي يَفْتَضِيهِ الْعَقْلُ فَيُحَجَرُ عَلَيْهِ نَظَرًا لَهُ اِغْتِيَارًا بِالْصَّبِيِّ بَلْ أَوْلَى، لِأَنَّ الثَّابِتَ فِي حَقِّ الصَّبِيِّ اِخْتِمَالُ التَّبْدِيرِ وَفِي حَقِّهِ حَقِيقَتُهُ وَلِهَذَا مُنِعَ عَنْهُ الْمَالُ، ثُمَّ هُوَ لَا يُفِيدُ بَدُونَ الْحَجْرِ لِأَنَّهُ يُتْلَفُ بِإِسْنَاهِ مَا مُنِعَ مِنْ يَدِهِ.

وَأَبَى حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ أَنَّهُ مُحَاطَبٌ عَاقِلٌ فَلَا يُحَجَرُ عَلَيْهِ اِغْتِيَارًا بِالرَّشِيدِ، وَهَذَا لِأَنَّ فِي سَلْبِ وَلَا يَتِيهِ اِهْدَارُ آدَمِيَّتِهِ وَالْحَاقَةُ بِالْهَائِمِ وَهُوَ أَشَدُّ ضَرَرًا مِنَ التَّبْدِيرِ فَلَا يَتَحَمَّلُ الْأَعْلَى لِدَفْعِ الْأَذَى، حَتَّى لَوْ كَانَ فِي الْحَجْرِ دَفْعُ ضَرَرٍ عَامٍّ كَالْحَجْرِ عَلَى الْمُتَطَبِّبِ الْجَاهِلِ وَالْمُفْتِي الْمَاجِنِ وَالْمُكَارِي الْمُفْلِسِ جَازَ فِيمَا يُرَوَى عَنْهُ، إِذْ هُوَ دَفْعُ ضَرَرٍ

الْأَعْلَى بِالْأَدْنَى ، وَلَا يَصِحُّ الْقِيَاسُ عَلَى مَنَعِ الْمَالِ لِأَنَّ الْحَجَرَ أُنْبِغَ مِنْهُ لِمَى الْعُقُوبَةِ ،  
وَلَا عَسَى الصَّبِيءُ لِأَنَّهُ عَاجِزٌ عَنِ النَّظَرِ لِنَفْسِهِ ، وَهَذَا قَادِرٌ عَلَيْهِ نَظَرُ لَهُ الشَّرْعُ مَرَّةً  
بِبَاعْطِهِ أَلَيْهِ الْفُذْرَةُ وَالْحَزْنُ عَلَى خِلَافِهِ لِسُوءِ اخْتِيَارِهِ ، وَمَنَعِ الْمَالِ مُفِيدٌ لِأَنَّ غَالِبَ  
السَّفَهَةِ فِي الْهَيَاتِ وَالصَّدَقَاتِ وَذَلِكَ يَقِفُ عَلَى الْيَدِ .

ترجمہ

حضرت امام اعظم علیہ الرحمہ فرماتے ہیں کہ آزاد، عاقل، بالغ بے وقوف پر پابندی نہیں لگائی جائے گی اور اس کے مال میں اس کا تصرف جائز ہوگا اگرچہ وہ مال کو بر باد کرتا ہو اور بے مقصد اور بے مصلحت اس کو ضائع کرتا ہو۔

صاحبین فرماتے ہیں کہ اس پر پابندی لگائی جائے گی اور اس کو مال میں تصرف کرنے سے روکا جائے گا امام شافعی کا بھی یہی قول ہے اس لئے کہ عقل کے نقصان کے خلاف وہ مال خرچ کرنے کے سبب صرف ہوگا لہذا اس پر شفقت کرتے ہوئے اس پر تصرف کی پابندی عائد کر دی جائے گی جس طرح کہ بچہ کے حق میں ہوتا ہے بلکہ اس کے حق میں پابندی لگانا زیادہ لازم ہے اس لئے کہ بچہ کے حق میں تنہدیر کا احتمال ہے اور اس آدمی کے حق میں تو بطور حقیقت فضول خرچی ثابت ہے اس لئے اس کا مال اس کو نہیں دیا جائے گا اور حجر کے بغیر مال کو رد کیا مفسد نہیں ہے اس لئے کہ ہاتھ اور قبضہ کی منع کردہ چیز کو وہ زبان سے ضائع کر دے گا۔

حضرت امام اعظم کی دلیل یہ ہے کہ بے وقوف بھی شریعت کے احکام کا مخاطب ہے اور عاقل ہے لہذا اس پر پابندی نہیں لگائی جائے گی جس طرح کہ عقل مند پر پابندی نہیں لگائی جاتی پس اس کی ولایت ختم کرنے میں اس کی آمیت کو ختم کرنا ہے اور اس کو از پاؤں کے ساتھ ملانا ہے اور یہ چیز تنہدیر سے زیادہ خطرناک ہے لہذا ادنی نقصان کو دور کرنے کے لئے اعلی نقصان کا برداشت نہیں کیا جائے گا نہیں جب پابندی لگانے میں عوام سے نقصان دور ہو رہا ہو جس طرح کہ جھولا چھاپ ڈاکٹر پر لا پرواہ اور غرر مفتی پر اور مفلس اور کنگال کرایہ پر دینے والے آدمی پر امام اعظم کی روایت کے مطابق پابندی لگانا جائز ہے اس لئے کہ اس میں ادنی نقصان کو برداشت کر کے اعلی نقصان کو ختم کیا جا رہا ہے اور مال کو نہ دینے پر حجر کو قیاس کرنا درست نہیں ہے اس لئے کہ حجر کی سزا عقوبت کے منع کرنے سے زیادہ ہے اور بچہ پر بھی قیاس کرنا درست نہیں ہے اس لئے کہ بچہ اپنے لئے شفقتاً نامور اختیار کرنے سے قاصر ہوتا ہے جب کہ بیوقوف اس پر قادر ہوتا ہے اور شریعت نے اس کو ایک بار آلہ قدرت عطا کر کے اس پر ہمدردی کی ہے لہذا اس کا شریعت کے خلاف عمل کرنا اس کے اختیار کے فساد اور خرابی کے سبب ہے اور مال نہ دینا مفید ہے اس لئے کہ عام طور پر بہہ، تبرع اور صدقہ میں ہی بیوقوفی کا معنی ظاہر ہوتا ہے اور ان میں سے ہر چیز قبضہ علی المال پر موقوف ہے۔

آزاد عاقل پر حجر تنہدیر ہونے کا بیان

علامہ ابن عابدین شامی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور آزاد عاقل بالغ پر حجر نہیں کیا جاسکتا کہ مثلاً وہ مسیہ ہے مال کو بیجا خرچ کرتا

ہے عقل و شرع کے خلاف وہ اپنے مال کو بر باد کرتا ہے۔ گانے بجانے والوں کو دے دیتا ہے تماشا کرنے والوں کو دیتا ہے کیوتر بازی میں مال اڑاتا ہے بیش قیمت کیوتروں کو خریدتا ہے چنگ بازی میں آتش بازی میں اور طرح طرح کی بازیوں میں مال ضائع کرتا ہے۔ خرید و فروخت میں بے گل ٹوٹے میں پڑتا ہے کہ ایک روپیہ کی چیز ہے دس پانچ میں خرید لی دس کی چیز ہے بلاوجہ ایک روپیہ میں بیع کر ڈالی۔ غرض اسی قسم کے بیوقوفی کے کام جو شخص کرتا ہے اس کو ہمارے امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے نزدیک جھگڑیں کیا جاسکتا اسی طرح نق یا غفلت کی وجہ سے یا مدیون ہے اس وجہ سے اس پر جھگڑیں ہو سکتا مگر صاحبین کے نزدیک ان صورتوں میں بھی جھگڑیا جاسکتا ہے اور صاحبین ہی کے قول پر یہاں فتویٰ دیا جاتا ہے۔ (فتاویٰ شامی، کتاب اکراہ، بیروت)

قاضی کا بیوقوف پر پابندی عائد کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا حَجَرَ الْقَاضِي عَلَيْهِ ثُمَّ رَفَعَ إِلَى قَاضٍ آخَرَ فَأَبْطَلَ حَجْرَهُ وَأَطْلَقَ عَنْهُ جَارَ) لِأَنَّ الْحَجْرَ مِنْهُ فَنُتِيَ وَلَيْسَ بِقَضَاءٍ؛ أَلَا يَرَى أَنَّهُ لَمْ يُوْجَدْ الْمَقْضِيُّ لَهُ وَالْمَقْضِيُّ عَلَيْهِ، وَلَوْ كَانَ قَضَاءً لَفُتِسَ الْقَضَاءُ مُخْتَلَفٌ فِيهِ فَلَا بُدَّ مِنَ الْإِمْضَاءِ، حَتَّى لَوْ رَفَعَ تَصَرُّفُهُ بَعْدَ الْحَجْرِ إِلَى الْقَاضِي الْحَاجِرِ أَوْ إِلَى غَيْرِهِ فَقَضَى بِطُلَانٍ تَصَرُّفِهِ ثُمَّ رَفَعَ إِلَى قَاضٍ آخَرَ لَفُتِسَ لِبْطَالِهِ لِاتِّصَالِ الْإِمْضَاءِ بِهِ فَلَا يَقْبَلُ النِّقْضُ بَعْدَ ذَلِكَ

ترجمہ

فرمایا کہ جب قاضی نے بیوقوف پر پابندی لگا دی ہے پھر اس کا معاملہ دوسرے قاضی کے پاس بھجایا گیا اور اس قاضی نے پہلے کے حکم کو باطل قرار دے کر اس کو تصرف کی اجازت دے دی تو اس کا تصرف جائز ہوگا اس لئے کہ پہلے قاضی کا جھگڑتی تھا قضاء نہیں تھا کیا آپ نے دیکھا نہیں کہ جب مقضیٰ لہ اور مقضیٰ علیہ موجود نہ ہوں تو یہ قضاء نہیں ہوگا اور جب ہم اس کو نفس قضاء مان لیں تو نفس قضاء مختلف فیہ ہے لہذا اس کو دوسرے قضاء کے ذریعے جاری کرنا ضروری ہے حتیٰ کہ جب جھگڑے کے بعد اس کا تصرف حاجر یا غیر حاجر قاضی کے پاس پہنچایا گیا اور اس نے نصف کے باطل ہونے کا فیصلہ کر دیا پھر دوسرے قاضی کے پاس معاملہ بھجایا گیا تو وہ قاضی ثانی کے باطل کرنے کو نافذ کر دے گا اس لئے کہ اس کے ساتھ اجراء ملا ہوا ہے لہذا اس کے بعد وہ نقض کو قبول نہیں کرے گا۔

نادان کے حقوق کی ملکیت کی حد کا بیان

یہاں نادان سے مراد صرف نادان جہیم ہی نہیں بلکہ کوئی بھی فرد ہو سکتا ہے مثلاً چھوٹا بھائی نادان ہے تو بڑا بھائی اسے اس کا مال نہ دے اور چھوٹا علقند اور بڑا نادان ہے تو چھوٹا بھائی اس کا مال اس کے تصرف میں نہ رکھے۔ وجہ یہ ہے کہ مال تو ذریعہ قیام زندگی ہے اگر کسی نادان کے جیسے چڑھ جائے گا تو وہ فضول، ناجائز یا نگاہ کے کاموں میں اچھاڑ دے گا اور اس کے برے اثرات تمام معاشرہ پر پڑیں گے۔ حقوق ملکیت جو کسی شخص کو اپنی املاک پر ہوتے ہیں اسے غیر محدود نہیں کہ اگر وہ اس چیز کو صحیح طور پر استعمال کرنے کا اہل



نہ ہوتا بھی اس کے حقوق سلب نہ کیے جائیں۔ ایسی صورتوں میں اس نادان کا کہنا کہ میں شہدار یا حکومت اس کے مال پر تصرف رکھے گی۔ اس کی خوراک اور پوشاک اسے اس کے مال سے مہیا کی جائے اور۔ بات اس نے کہی جائے اس کی بھلائی کو ملحوظ رکھ کر کہی جائے۔ اور اگر تہتم کا مال تجارت یا مضاربت پر لگایا جاسکا ہو تو اسے تجارت پر لایا جائے اور منافع سے اس کی خوراک اور پوشاک کے اخراجات پورے کیے جائیں سیدنا عمر رضی اللہ عنہ فرمایا کرتے تھے کہ "میں لوں کا مال تجارت پر لگایا کرو۔ ایسا نہ ہو کہ زکوٰۃ ہی ان کے مال کو کھائے" اس سے دو باتیں معلوم ہوئیں۔ ایک یہ کہ تہتم کے مال بھی اگر حد نصاب کو پہنچ جائیں تو ان پر بھی زکوٰۃ لگے گی اور دوسری یہ کہ جہاں تک ممکن ہو تہتموں سے اور ان کے اموال سے خیر خواہی ضروری ہے۔

نادان بالغ لڑکے کو مال نہ دینے کا بیان

(ثُمَّ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ إِذَا بَلَغَ الْغُلَامُ غَيْرَ رَشِيدٍ لَمْ يُسَلِّمْ إِلَيْهِ مَالَهُ حَتَّى يَبْلُغَ خَمْسًا وَعِشْرِينَ سَنَةً، فَإِنْ تَصَرَّفَ فِيهِ قَبْلَ ذَلِكَ نَفَذَ تَصَرُّفَهُ، فَإِذَا بَلَغَ خَمْسًا وَعِشْرِينَ سَنَةً يُسَلِّمُ إِلَيْهِ مَالَهُ وَإِنْ لَمْ يُؤْنَسْ مِنْهُ الرُّشْدُ.

وَقَالَا: لَا يُدْفَعُ إِلَيْهِ مَالُهُ أَبَدًا حَتَّى يُؤْنَسَ مِنْهُ رُشْدُهُ، وَلَا يَجُوزُ تَصَرُّفُهُ فِيهِ لِأَنَّ عِلَّةَ الْمَنْعِ السَّفَهَ فَيَبْقَى مَا بَقِيَ الْعِلَّةُ وَصَارَ كَالصَّبَا. وَلِأَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ أَنَّ مَنَعَ الْمَالِ عَنْهُ بِطَرِيقِ التَّادِيْبِ، وَلَا يَتَأَدَّبُ بَعْدَ هَذَا ظَاهِرًا وَعَالِيًا، أَلَا يَرَى أَنَّهُ قَدْ بَصُرَ جَدًّا فِي هَذَا الشَّنِّ فَلَا لَبَاسَةَ فِي الْمَنْعِ فَلَزِمَ الدَّفْعُ، وَلِأَنَّ الْمَنْعَ بِاعْتِبَارِ أَثَرِ الصَّبَا وَمَوْفَى أَوَائِلِ الْبُلُوغِ وَيَنْقَطِعُ بِتَطَاوُلِ الزَّمَانِ فَلَا يَبْقَى الْمَنْعُ، وَلِهَذَا قَالَ أَبُو حَنِيفَةَ: لَوْ بَلَغَ رَشِيدًا ثُمَّ حَصَرَ سَفِيهَا لَا يُمْنَعُ الْمَالُ عَنْهُ لِأَنَّهُ لَيْسَ بِأَثَرِ الصَّبَا، ثُمَّ لَا يَتَأَتَّى التَّفْرِيعُ عَلَى قَوْلِهِ وَإِنَّمَا التَّفْرِيعُ عَلَى قَوْلٍ مَنْ يَرَى الْحَجَرَ.

فَعِنْدَهُمَا لَمَّا صَحَّ الْحَجَرُ لَا يُنْفَذُ بَيْعُهُ إِذَا بَاعَ تَوْفِيرًا لِمَا نَدَى الْحَجَرُ عَلَيْهِ، وَإِنْ كَانَ فِيهِ مَصْلَحَةٌ أَجَاذَهُ الْحَاكِمُ لِأَنَّ رُحْنَ التَّصَرُّفِ قَدْ وَجَدَ وَالتَّرَوُّفُ لِلنَّظَرِ لَهُ وَقَدْ نَصَّبَ الْحَاكِمُ نَظِيرًا لَهُ فَيُتَحَرَّى الْمَصْلَحَةُ فِيهِ، كَمَا فِي الصَّبِيِّ الَّذِي يُعْقِلُ الْبَيْعَ وَالشِّرَاءَ وَيَقْصِدُهُ.

ترجمہ

حضرت امام اعظم کے نزدیک جب نادان لڑکا بالغ ہو جائے تو اس کو اس کا مال نہیں دیا جائے گا جب تک کہ وہ پچیس سال کا ہو

جئے اور جب وہ اس عمر میں پہنچنے سے پہلے اپنے مال میں تصرف کرتا ہے تو اس کا تصرف نافذ ہوگا اور جب وہ پچیس سال کا ہو جائے تو اس کا مال اس کے حوالے کر دیا جائے گا اگرچہ اس سے دانش مندی کا صدور نہ ہو۔

صاحبین فرماتے ہیں کہ جب تک اس سے دانش مندی کا ظہور نہیں ہوگا اس وقت تک اس کا مال اس کے حوالے نہیں کیا جائے گا اور اس میں تصرف کرنا جائز نہیں ہے کیونکہ نہ دینے کی علت سفاہت ہے لہذا جب تک یہ علت باقی رہے گی اس وقت تک یہ حکم بھی باقی رہے گا اور یہ بچپن کی طرح ہو گیا۔

حضرت امام اعظم کی دلیل یہ ہے کہ بیوقوف کو ادب سکھانے کے لئے مال نہیں دیا جاتا اور عام طور پر پچیس سال کی عمر کے بعد ادب نہیں سکھایا جاتا کیا آپ نے دیکھا نہیں کہ کبھی پچیس سال میں انسان رادابن جاتا ہے اس لئے روکنے اور نہ دینے میں کوئی فائدہ نہیں ہے اور دینا لازم ہے اور اس لئے کہ مال کا روکنا بچپن کے اثر کے سبب ہوتا ہے اور یہ اثر ابتدائے بلوغت کے زمانے تک رہتا ہے۔

اور عربی ہونے کے ساتھ ساتھ یہ اثر ختم ہو جاتا ہے لہذا منع کس طرح باقی رہے گا اسی لئے امام اعظم فرماتے ہیں کہ جب کوئی بچ عقل مند ہو کر بالغ ہوا پھر وہ بیوقوف نکل گیا تو اس کا مال اس سے نہیں روکا جائے گا اس لئے کہ یہ سفاہت بچپن کے اثر کے سبب نہیں ہے۔

پس یاد رہے کہ امام اعظم کے اس قول پر کوئی مسئلہ متفرع نہیں ہوتا بلکہ قائلین حجر کے قول پر ہی مسئلہ متفرع ہوتا ہے لہذا ان کے نزدیک جب احمق پر حجر درست ہے تو جب وہ کوئی چیز بیچتا ہے تو اس کا بیچنا نافذ نہیں ہوگا تا کہ اس پر حجر کا فائدہ ظاہر ہو جائے اور جب اس بیچ کے فائدہ میں کوئی مصلحت ہو تو حاکم اس کو جائز قرار دے دے اس لئے کہ تصرف کا رکن پایا گیا ہے اور بیچ کا موقوف ہونا اس کی ہمدردی کے پیش نظر ہے اور جیسا کہ قاضی ہمدرد دینا کر ہی متعین کیا جاتا ہے لہذا وہ اس احمق کے بارے میں مصلحت دیکھ لے گا جس طرح کس بچے کے متعلق کہ جو بیچ کو جانتا ہو اور ارادے سے بیچ کرے۔

شرح

اور وہ نابالغ جس کا مال ولی یا وصی کے قبضہ میں تھا وہ بالغ ہوا اور اس کی حالت اچھی معلوم ہوتی ہے اور چال چلن ٹھیک ہیں (یہاں تک چلتی ہے۔ صرف یہ معنی ہیں کہ مال کو موقع سے خرچ کرتا ہو اور بے موقع خرچ کرنے سے رکھتا ہو جس کو رشد کہتے ہیں) تو اس کے اموال اے۔۔۔ دے دیے جائیں اور اگر چال چلن اچھے نہ ہوں تو اموال نہ دیے جائیں جب تک اس کی عمر پچیس سال کی نہ ہو جائے اور اس کے تصرفات پچیس سال سے قبل بھی نافذ ہوں گے اور اس عمر تک پہنچنے کے بعد بھی اس میں رشد ظاہر نہ ہو تو امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے نزدیک اب مال دے دیا جائے وہ جو چاہے کرے مگر صاحبین فرماتے ہیں کہ اب بھی نہ دیا جائے جب تک رشد ظاہر نہ ہو مال سپرد نہ کیا جائے اگرچہ اس کی عمر ستر سال کی ہو جائے۔ اور بالغ ہونے کے بعد تک چلن تھا اور اموال دے دیے گئے اب اس کی حالت خراب ہو گئی تو امام اعظم کے نزدیک حجر نہیں ہو سکتا مگر صاحبین کے نزدیک مجبور کر دیا جائے گا جیسا اوپر مذکور ہوا ہے۔

بالغ غیر سمجھدار کو مال دینے میں مذہب اربعہ

علامہ علی بن سلطان محمد حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اگر چال چلن اچھے نہ ہوں تو اموال نہ دیے جائیں جب تک اس کی عمر پچیس سال کی نہ ہو جائے اور اس کے تصرفات پچیس سال سے قبل بھی نافذ ہوں گے اور اس عمر تک پہنچنے کے بعد بھی اس میں رشد ظاہر نہ ہو تو امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے نزدیک اب مال دے دیا جائے وہ جو چاہے کرے مگر صاحبین فرماتے ہیں کہ اب بھی نہ دیا جائے جب تک رشد ظاہر نہ ہو مال پر نہ کیا جائے اگرچہ اس کی عمر ستر سال کی ہو جائے۔ یہی مذہب امام مالک، امام شافعی اور امام احمد کا ہے۔ (شرح الوقایہ، کتاب حجر، بیروت)

قاضی کی پابندی سے لگانے سے پہلے بیع کر دینے کا بیان

وَكُوْنَا قَبْلَ حَجْرِ الْقَاضِي جَارًا عِنْدَ أَبِي يُوسُفَ لِأَنَّهُ لَا بُدَّ مِنْ حَجْرِ الْقَاضِي عِنْدَهُ،  
لِأَنَّ الْحَجْرَ دَائِرَ بَيْنِ الضَّرِّ وَالنَّظَرِ وَالْحَجْرُ لِنَظَرِهِ فَلَا بُدَّ مِنْ فِعْلِ الْقَاضِي. وَعِنْدَ  
مُحَمَّدٍ لَا يَجُوزُ لِأَنَّهُ يَتَلَعَّ مَحْجُورًا عِنْدَهُ، إِذِ الْعِلَّةُ هِيَ السَّفَقَةُ بِمَنْزِلَةِ الصَّبَا، وَعَلَى  
هَذَا الْخِلَافِ إِذَا بَلَغَ رَشِيدًا نَأْمَ صَارَ سَفِيهًا.

ترجمہ

اور جب بیوقوف نے قاضی کی پابندی عائد کرنے سے پہلے ہی کوئی چیز بیچ دی تو امام ابو یوسف کے نزدیک یہ بیع جائز ہو جائے گی اس لئے کہ ان کے نزدیک پابندی کے لئے قاضی کا حجر لازم ہے اس لئے کہ حرج نقصان اور نظر کے درمیان محیط ہے اور حجر صرف شفقت کے پیش نظر ہوتا ہے لہذا قاضی کی جانب سے حجر لازم ہے امام محمد کے نزدیک اس صورت میں بھی اس کی بیع جائز نہیں ہوگی اس لئے کہ ان کے نزدیک بے وقوف مجبور ہو کر ہی بالغ ہوتا ہے اس لئے کہ حجر کی علت یعنی مباح کے درجہ میں ہے اسی اختلاف پر یہ مسئلہ بھی ہے جب غلام سمجھدار کی حالت میں بالغ ہوا پھر وہ پاگل ہو گیا ہے۔

شرح

ہمارے امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ قرض کی بناء پر کسی کو مجبور ہرگز نہ کرتے، اور آپ کے صاحبین رحمہما اللہ تعالیٰ اگرچہ تصرفات سے منع (حجر) کا قول کرتے ہیں لیکن قاضی کے اس فیصلہ کے بعد تو جہاں قاضی کا فیصلہ نہ ہو وہاں وہ حجر کا حکم نہیں کرتے، ہندیہ نے "باب الحجر للفساد" میں کہا کہ صاحبین رحمہما اللہ تعالیٰ کے نزدیک بلا خلاف قضاء قاضی سے ہی قرض کی وجہ سے حجر نافذ ہوتا ہے۔ اور "الحجر بسبب الدين" کے باب میں فرمایا امام ابو یوسف رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے نزدیک اس پر حجر کا حکم نہ کیا جائے گا۔ اور نہ حجر مؤثر ہوگا حتیٰ کہ اس کے یہ تصرفات صحیح قرار پائیں گے محیط میں یوں ہے۔

(فتاویٰ ہندیہ، کتاب الحجر، نورانی کتب خانہ پشاور)

علامہ طحاوی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ ماتن کا قول کہ بیع سے ملکیت کا زوال ہونا جانتا ہے الخ۔ اور یہ بھی جانتا ہو کہ تھوڑا نہیں اور زیادہ کیا ہوتا ہے۔ اور نفع اور مال کو زائد بنانے کا ارادہ بھی رکھتا ہو۔ زبطی، ماتن کا قول کہ "ولی اجازت دے" دراپہ میں ولی میں عصبات بھی شامل کئے ہیں اور ابن فرشتہ نے مجمع کی شرح میں صرف قاضی کو ولی قرار دیا اور ساتھ ہی اس کو جو نابالغ کے مال میں تجارت کا ولی بنتا ہے جیسے باپ، دادا، اور وصی، تو بھائی، چچا اور ماں کی اجازت صحیح نہ ہوگی، اور مقدسی نے اس کے جواب میں ولایت کو عام کر کے ولی کے اختیاری فعل مثلاً نکاح کو شامل کیا تو بھائی اور چچا کی اجازت صحیح ہوگی۔

(حاشیہ طحاوی علی رہنما، کتاب حجر، نورانی کتب خانہ پشاور)

### قرض میں تاخیر کرنے کی مذمت کا بیان

حضرت ابو ہریرہ سے روایت ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا مالدار آدمی کا قرض میں تاخیر کرنا ظلم (گناہ) ہے۔ اور جب تم میں سے کوئی شخص مالدار شخص پر حوالہ کیا جائے تو اس کو چاہئے کہ وہ اس حوالہ کو قبول کرے۔

(سنن ابوداؤد: جلد دوم: حدیث نمبر 1569)

### ہیوقف کے آزاد کرنے پر اطلاق آزادی کا بیان

(وَإِنْ أَغْتَقَ عَبْدًا نَفَقَهُ عَنْهُمَا) . وَعِنْدَ الشَّافِعِيِّ لَا يَنْفَذُ . وَالْأَصْلُ عَنْهُمَا أَنَّ كُلَّ تَصَرُّفٍ يُؤْتِرُ فِيهِ الْهَزْلُ يُؤْتِرُ فِيهِ الْبَحْ وَمَا لَا فَلَا ، لِأَنَّ السَّفِيَةَ فِي مَعْنَى الْهَزْلِ مِنْ خَيْثُ إِنَّ الْهَزْلَ يُخْرِجُ كَلَامَهُ لَا عَلَى نَهْجِ كَلَامِ الْمُقْلَاعِ لِامْتِنَاعِ الْهَوَى وَمُكَابَرَةِ الْعَقْلِ لَا لِنَقْضَانِ فِي عَقْلِهِ ، فَكَذَلِكَ السَّفِيَةُ وَالْعِنْتُ مِمَّا لَا يُؤْتِرُ فِيهِ الْهَزْلُ فَيَصِحُّ مِنْهُ . وَالْأَصْلُ عَنْهُ أَنَّ الْحَجَرَ بِسَبَبِ السَّفِيَةِ بِمَنْزِلَةِ الْحَجَرِ بِسَبَبِ الرَّقِّ حَتَّى لَا يَنْفَذُ بَعْدَهُ شَيْءٌ مِنْ تَصَرُّفَاتِهِ إِلَّا الطَّلَاقُ كَالْمَرْقُوقِ ، وَالْإِعْتَاقُ لَا يَصِحُّ مِنَ الرَّقِيقِ فَكَذَا مِنَ السَّفِيَةِ (و) إِذَا صَحَّ عَنْهُمَا (كَانَ عَلَى الْعَبْدِ أَنْ يَسْتَعِيَ فِي قِيَمَتِهِ) لِأَنَّ الْحَجَرَ لِمَعْنَى النَّظَرِ وَذَلِكَ فِي رَدِّ الْعِنْتِ إِلَّا أَنَّهُ مُتَعَدِّلٌ فَيَجِبُ رَدُّهُ بِرَدِّ الْقِيَمَةِ كَمَا فِي الْحَجَرِ عَلَى الْمَرِيضِ .

وَعَنْ مُحَمَّدٍ أَنَّهُ لَا تَجِبُ السَّعَايَةُ لِأَنَّهَا لَوْ وَجَبَتْ إِنَّمَا تَجِبُ حَقًّا لِمُعْتِقِهِ وَالسَّعَايَةُ مَا عَهْدَ وَجُوبُهَا فِي الشَّرْعِ إِلَّا لِحَقِّ غَيْرِ الْمُعْتِقِ (وَلَوْ دَبَّرَ عَبْدُهُ جَارًا) لِأَنَّهُ يُوجِبُ حَقَّ الْعِنْتِ فَيُعْتَبَرُ بِحَقِيقَتِهِ إِلَّا أَنَّهُ لَا تَجِبُ السَّعَايَةُ مَا دَامَ الْمَوْلَى حَيًّا لِأَنَّهُ بَاقٍ عَلَى

مِلْكِهٖ . وَإِذَا مَاتَ وَلَمْ يُوْنَسْ مِنْهُ الرُّشْدُ سَعَىٰ فِي قِيَمَتِهِ مُدْبِرًا لِأَنَّهُ عَتَقَ بِمَوْتِهِ وَهُوَ مُدْبِرٌ ، فَصَارَ كَمَا إِذَا أَعْتَقَهُ بَعْدَ التَّدْبِيرِ (وَلَوْ جَاءَتْ جَارِيَتُهُ يَوْمَئِذٍ فَادَّعَاهُ يَنْبُتُ نَسَبُهُ مِنْهُ وَكَانَ الْوَلَدُ حُرًّا وَالْجَارِيَةُ أُمًّا وَلَيْدَ لَهُ) لِأَنَّهُ مُحْتَاجٌ إِلَىٰ ذَٰلِكَ لِإِبْتِغَاءِ نَسْلِهِ فَالْحَقُّ بِالْمُضْلِحِ فِي حَقِّهِ .

ترجمہ

جب بیوقوف نے کوئی غلام آزاد کیا تو صاحبین علیہا الرحمہ فرماتے ہیں کہ اس کا آزادی نافذ ہوگا جبکہ حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ فرماتے ہیں کہ آزادی نافذ نہیں ہوگا صاحبین علیہا الرحمہ کی اصل یہ ہے کہ ہر وہ تصرف جس میں مذاق مؤثر ہو اس میں حجر بھی مؤثر ہوتا ہے اور جس میں مذاق مؤثر نہ ہو اس میں حجر بھی مؤثر نہیں ہوتا اس لئے کہ بے وقوف ہازل کے معنی میں ہوتا ہے اس لئے کہ عقل مندوں کے خلاف ہازل بھی اپنی خواہش کی اتباع اور عقل کی بنا پر اپنی بات کو ظاہر کرتا ہے اور یہ اظہار اس کی کم عقلی کے سبب نہیں ہوتا اور بے وقوف بھی ایسا ہی کرتا ہے اور آزادی میں مذاق مؤثر نہیں ہے لہذا بے وقوف کی آزادی اور اعتاق درست ہے اور حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ کی اصل یہ ہے کہ سقاہت کے سبب پابندی عائد کرنا رقیق کے سبب پابندی عائد کرنے کے درجہ میں ہے حتیٰ کہ مرقوق کی مثل طلاق کے علاوہ مجبور کا بھی کوئی تصرف نافذ نہیں ہوتا اور رقیق کا اعتاق درست نہیں ہے لہذا بے وقوف کا اعتاق بھی درست نہیں ہوگا۔

صاحبین علیہا الرحمہ کے نزدیک جب بے وقوف کا اعتاق درست ہے تو غلام پر لازم ہے کہ وہ اپنی قیمت ادا کرنے کے لئے کمائی کرے اس لئے کہ بے وقوف پر شفقت کے پیش نظر پابندی عائد کی جاتی ہے اور مہربانی اس وقت ثابت ہوگی جب آزادی کو رد کر دیا جائے لیکن اس کو رد کرنا ناممکن ہے لہذا قیمت واپس کر کے اس کو واپس لینا ممکن ہے جس طرح کہ مرلیض کے حجر میں ہوتا ہے حضرت امام محمد علیہ الرحمہ سے ایک روایت یہ ہے کہ غلام پر سعاہ نہیں ہے اس لئے کہ جب سعاہ واجب ہوگا تو حق آزادی کے سبب واجب ہوگا جب کہ شریعت میں غیر آزادی کے لئے سعاہ کا وجوب ہے جب بے وقوف نے اپنا غلام بدر بنا دیا تو جائز ہے اس لئے کہ تدبیر آزادی کا حق ثابت کرتی ہے لہذا آزادی کے حق کو آزادی کی حقیقت پر قیاس کیا جائے گا لیکن جب تک آقا زائدہ رہے گا تب تک بدر پر سعاہ نہیں ہوگا اس لئے کہ بدر اس بے وقوف آقا کی ملکیت میں قائم ہے ہاں جب وہ بے وقوف مر گیا ہو اور اس سے رشد کا اظہار نہ ہو تو بدر اپنی مدبرانہ قیمت کے لئے کمائی کرے گا اس لئے کہ بدر اپنے آقا کی موت سے آزاد ہوا ہے اور آزادی کے وقت وہ بدر پر سعاہ نہیں ہوگا کیونکہ تدبیر کے بعد مجبور نے اس کو آزاد کر دیا ہو جب بے وقوف مجبور کی باندی کو لڑکا ہو اور بے وقوف نے اس کا دعویٰ کر دیا تو اس لڑکے کا نسب اس سے ثابت ہو جائے گا اور آزاد ہوگا اور باندی اس کی ام ولد ہوگی اس لئے کہ بے وقوف کو اپنی نسل باقی رکھنے کے لئے استیلا کی ضرورت ہے لہذا اس کو استیلا کے متعلق کسی عقل مند آدمی کے ساتھ لاحق

کردیا گیا ہے۔

شرح

امام احمد والیود اور ترمذی وابن ماجہ و دارقطنی انس رضی اللہ تعالیٰ عنہ سے روایت کرتے ہیں کہ ایک شخص خرید و فروخت میں دھوکا کھاتے تھے ان کے گھر والوں نے حضور (صلی اللہ تعالیٰ علیہ والہ وسلم) کی خدمت میں حاضر ہو کر عرض کی یا رسول اللہ (صلی اللہ تعالیٰ علیہ والہ وسلم) ان کو مجھور کر دیجئے۔ ان کو بلا کر حضور (صلی اللہ تعالیٰ علیہ والہ وسلم) نے بیع سے منع فرمایا انھوں نے عرض کی یا رسول اللہ (صلی اللہ تعالیٰ علیہ والہ وسلم) میں بیع سے مبرا نہیں کر سکتا حضور (صلی اللہ تعالیٰ علیہ والہ وسلم) نے فرمایا: "اگر بیع کو تم نہیں چھوڑتے تو جب بیع کرو یہ کہہ دیا کرو کہ دھوکا نہیں ہے۔"

بیچ نہ ہونے پر بھی بیوقوف کا دعویٰ ام ولد کرنے کا بیان

(وَإِنْ لَمْ يَكُنْ مَعَهَا وَلَدٌ وَقَالَ هَذِهِ أُمُّ وَلَدِي كَانَتْ بِمَنْزِلَةِ أُمِّ الْوَلَدِ لَا يَقْدِرُ عَلَى بَيْعِهَا، وَإِنْ مَاتَ سَعَتْ فِي جَمِيعِ قَبَائِلِهَا) لِأَنَّهُ كَالْإِقْرَارِ بِالْجُرْيَةِ إِذْ لَيْسَ لَهُ شَهَادَةُ الْوَلَدِ، بِخِلَافِ الْفَضْلِ الْأَوَّلِ لِأَنَّ الْوَلَدَ شَاهِدٌ لَهَا. وَتَطْبِيقُهُ الْمَرِيضُ إِذَا ادَّعَى وَلَدَ جَارِيَةٍ فَهُوَ عَلَى هَذَا التَّفْصِيلِ

ترجمہ

اور جب باندی کے ساتھ لڑکا نہ ہو اور وہ بے وقوف کہہ رہا ہو کہ یہ میری ام ولد ہے تو وہ باندی ام ولد کے حکم میں ہوگی اور بے وقوف کیلئے اس کو بیچنے کا حق نہیں ہوگا اور جب بے وقوف سر جائے تو وہ اپنی پوری قیمت کے لئے کمائی کرے گی اس لئے کہ اسٹیلہ کا دعویٰ حریت کے اقرار کی طرح ہے اس لئے کہ اس باندی کے پاس لڑکے کی گواہی نہیں ہے پہلی صورت کے خلاف اس لئے کہ وہاں لڑکا باندی کے ام ولد ہونے کی دلیل ہے اس کی مثال وہ مریض ہے جو مرض الموت میں اپنی باندی کے بچے کے نسب کا دعویٰ کرے تو وہ بھی اسی تفصیل پر ہے۔

شرح

مستف علیہ الرحمہ نے اس مسئلہ میں واضح دلیل کے ساتھ یہ فقہی جزی بیان کی ہے کہ جب کسی بیوقوف شخص نے کسی باندی کے ام ولد ہونے کا دعویٰ کیا ہے تو اس کو مان لیا جائے گا کیونکہ ظاہری حالت اس بیوقوف کی تائید کر رہی ہے۔

بیوقوف کے نکاح کے جواز کا بیان

.. قَالَ (وَإِنْ تَزَوَّجَ امْرَأَةً جَارَ نِكَاحُهَا) لِأَنَّهُ لَا يُؤْتَرُ فِيهِ الْهَوْلُ، وَلَئِنَّ مِنْ خَوَائِجِهِ الْأَصْلِيَّةِ (وَإِنْ سَمِنَى لَهَا مَهْرًا جَارَ مِنْهُ مَقْدَارُ مَهْرٍ مِثْلُهَا) لِأَنَّهُ مِنْ صَرُورَاتِ النِّكَاحِ

(وَبَطَلَ الْفَضْلُ لِأَنَّهُ لَا ضَرُورَةَ فِيهِ ، وَهَذَا الْإِزَامُ بِالتَّسْمِيَةِ وَلَا نَظَرَ لَهُ فِيهِ فَلَمْ تَصَحَّ  
الزِّيَادَةُ وَصَارَ كَالْمَرِيضِ مَرَضَ الْمَوْتِ (وَلَوْ طَلَّقَهَا قَبْلَ الدُّخُولِ بِهَا وَجَبَ لَهَا  
النِّصْفُ فِي مَالِهِ) لِأَنَّ التَّسْمِيَةَ صَحِيحَةً إِلَى مِقْدَارِ مَهْرِ الْمَثَلِ (وَكَذَا إِذَا تَزَوَّجَ بِأَرْبَعِ  
نِسْوَةٍ أَوْ كُلِّ يَوْمٍ وَاحِدَةً) لِمَا بَيَّنَّا .

ترجمہ

فرمایا کہ جب بے وقوف نے کسی عورت سے نکاح کیا تو اس کا نکاح جائز ہے اس لئے کہ نکاح میں مذاق مؤثر نہیں ہے اور اس  
لئے کہ نکاح حوائج اصلیہ میں سے ہے جب بے وقوف نے اس عورت کا مہر مقرر کیا تو مہر مثل کی مقدار مہر کا تسمیہ جائز ہے اس لئے  
کہ مہر مثل نکاح کی ضرورت ہے مہر مثل سے زیادہ باطل ہوگا اس لئے کہ زائد کی ضرورت نہیں ہے اور یہ زیادتی کسی کو لازم کرنے  
سے لازم آئے گی حالانکہ اس میں بے وقوف کے ساتھ مہربانی نہیں ہے اس لئے زیادتی درست نہیں ہوگی لہذا یہ بے وقوف مرض  
الموت کے مریض کی طرح ہو گیا جب بے وقوف نے اپنی منکوحہ کے ساتھ دخول کرنے سے پہلے ہی اس کو طلاق دے دی تو بے  
وقوف کے مال میں اس عورت کے لئے نصف مہر ہوگا اس لئے کہ مہر مثل کی مقدار تک تسمیہ درست ہے اسی طرح جب بے وقوف  
نے چار عورتوں سے نکاح کیا یا چاروں میں چار عورتوں سے نکاح کیا ہو۔

مذاق میں نکاح و طلاق کا فقہی حکم

طلاق کے مسئلہ میں کہنا اور مذاق کرنے کی کوئی مجال نہیں، کیونکہ جمہور علماء کے ہاں مذاق میں دی گئی طلاق بھی واقع ہو جاتی  
ہے اس کی دلیل درج ذیل حدیث ہے:

حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ تعالیٰ عنہ بیان کرتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: "تین چیزوں کی حقیقت بھی حقیق  
ہی ہے، اور ان میں مذاق بھی حقیقت ہے: نکاح اور طلاق اور رجوع کرنا۔" (سنن ابوداؤد حدیث نمبر (2194) سنن ترمذی حدیث  
نمبر (1184) سنن ابن ماجہ حدیث نمبر (2039)، اس حدیث کی صحت میں علماء کا اختلاف ہے،

اس حدیث کا معنی بعض صحابہ پر موقوف بھی وارد ہے: عمر بن خطاب رضی اللہ تعالیٰ عنہ بیان کرتے ہیں کہ: "چار چیزیں ایسی  
ہیں جب وہ بولی جائیں تو جاری ہو گئی طلاق، آزادی اور نکاح اور نذر" علی رضی اللہ تعالیٰ عنہ بیان کرتے ہیں کہ: "تین چیزوں میں  
کوئی کھیل نہیں، طلاق اور آزادی اور نکاح" ابوداؤد رضی اللہ تعالیٰ عنہ بیان کرتے ہیں کہ: "تین اشیاء میں کھیل بھی حقیقت کی  
طرح ہی ہے: طلاق اور نکاح اور عقام زاکرنا" آپ کی بیوی نے بطور مذاق طلاق دینے کا مطالبہ کر کے بہت بڑی غلطی کی ہے،  
اور پھر عورت کو بغیر ایسے نذر کے جو طلاق کو مباح کرتا ہو خاوند سے طلاق طلب کرنا حلال نہیں کیونکہ حدیث میں اس کی ممانعت آئی  
ہے۔ ثوبان رضی اللہ تعالیٰ عنہ بیان کرتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: "جس عورت نے بھی اپنے خاوند سے بغیر غلگی

اور سب کے طلاق طلب کی اس پر جنت کی خوشبو حرام ہے۔

### غیر عاقل صغیر کی ولایت نکاح کا بیان

مخبط ناماقل یا صغیر نابالغ کی سرپرستی دو امر میں ہے، ایک نکاح، دوسرے مال، اس مخبط کی ولایت نکاح تو اس کے بھائی کو ہے۔ نکاح میں ولی، عصہ، بنفسہ وراثت اور وراثت سے مانع بننے (حجب) کی ترتیب پر بشرطیکہ وہ آزاد اور مکلف ہوں اور اگر عصہات نہ ہوں تو ماں کو ولایت ہوگی پھر بہن پھر ماں کی اولاد پھر ذوالارحام پھر پھوپھیوں کو، پھر ماموں کیلئے ہے۔

اس کا ولی باپ، اس کی موت کے بعد اس کا وصی، پھر وصی کا وصی، پھر ان کے بعد حقیقی دادا پر تک، پھر اس کا وصی، پھر اس کے وصی کا وصی، پھر قاضی یا اس کا وصی، یہ مالی ولایت ہے اور نکاح کی ولایت اس کے خلاف ہے۔ جیسا کہ نکاح کے باپ میں مزارا۔ (در مختار، کتاب اکراہ، بیروت، کتاب الولی، مطبع مجبائی دہلی)

### بیوقوف کے مال سے زکوٰۃ دینے کا بیان

قَالَ (وَتُخْرِجُ الزَّكَاةَ مِنْ مَالِ السَّيِّئِ) لِأَنَّهَا وَاجِبَةٌ عَلَيْهِ (وَيُنْفِقُ عَلَى أَوْلَادِهِ وَزَوْجِيهِ وَمَنْ تَحِبُّ لِنَفَقَتِهِ مِنْ ذَوِي أَرْحَامِهِ) لِأَنَّ إِخْيَاءَ وَلَدِهِ وَزَوْجِيهِ مِنْ حَوَائِجِهِ، وَالْإِنْفَاقِ عَلَى ذِي الرَّحِمِ وَاجِبٌ عَلَيْهِ لِقَرَابَتِهِ، وَالسَّفَقَةُ لَا يَطْلُبُ حُقُوقَ النَّاسِ، إِلَّا أَنَّ الْقَاضِيَ يَذْلِقُ الزَّكَاةَ إِلَيْهِ لِيَضْرِفَهَا إِلَى مُضْرِفِهَا، لِأَنَّهُ لَا بُدَّ مِنْ رِيْبَةٍ لِكُونِهَا عِبَادَةً، لَكِنْ يَنْعَثُ أَمِينًا مَعَهُ كَمَنْ لَا يَضْرِفُ فِي غَيْرِ وَجْهِهِ.

وَفِي النِّفَقَةِ يَذْلِقُ إِلَى أَمِينِهِ لِيَضْرِفَ لَهَا لِأَنَّهُ لَيْسَ بِعِبَادَةٍ فَلَا يَخْتِجُ إِلَى رِيْبَتِهِ، وَهَذَا بِخِلَافِ مَا إِذَا خَلَّفَ أَوْ نَذَرَ أَوْ ظَاهَرَ حَيْثُ لَا يَلْزَمُهُ الْمَالُ بَلْ يُكْفَرُ بِعَيْنِهِ وَظَهَارُهُ بِالصُّومِ لِأَنَّهُ مِمَّا يَجِبُ بِفِعْلِهِ، فَلَوْ فَتَحْنَا هَذَا الْبَابَ يُبْذَرُ أَمْوَالُهُ بِهَذَا الطَّرِيقِ، وَلَا كَذَلِكَ مَا يَجِبُ ابْتِدَاءً بِغَيْرِ فِعْلِهِ.

ترجمہ

فرمایا کہ بیوقوف کے مال سے زکوٰۃ نکالی جائے گی اس لئے کہ اس پر زکوٰۃ واجب ہے اور اس کی اولاد اور اس کی بیوی اور اس کے ذی رحم میں سے جس کا اس پر نفقہ واجب ہو ان سب کو اس کے مال میں سے نفقہ دیا جائے گا اس لئے کہ بیوی بچوں پر خرچ کر کے ان کو زندہ رکھنا اس کی ضرورت ہے اور حق قربت کے سبب ذی رحم محرم پر مال خرچ کرنا واجب ہے اور سزاہت لوگوں کے حقوق چل نہیں کرتی لیکن یہ بات یاد رہے کہ قاضی اس کی زکوٰۃ کی مقدار مال دے دے تاکہ وہ اس کو بذات خود مصارف زکوٰۃ کو صرف



کرے اس لئے جو زکوٰۃ عبادت ہے اور اس کی ادائیگی کے لئے ہے وقوف کی نیت ضروری ہے ہاں قاضی یہ کام ضرور کرے کہ اس کے ساتھ اپنے ایک مستند کو لگا دے تاکہ بے وقوف غیر معارف میں وہ مال خرچ نہ کر سکے اور نفقہ کو قاضی اپنے امین کو سپرد کر دے تاکہ امین اس کو حقدارین میں خرچ کر دے اس لئے کہ نفقہ عبادت نہیں ہے لہذا اس میں بے وقوف کی نیت بھی ضروری نہیں ہے۔

یہ حکم اس صورت کے خلاف ہے کہ جب بے وقوف نے قسم کھائی ہو یا صدقہ وغیرہ کرنے کی نیت کی یا اپنی بیوی سے ظہار کر لیا تو اس پر مال نہیں لازم ہوگا بلکہ وہ روزے رکھ کر اپنی قسم کا اور ظہار کا کفارہ ادا کرے گا اس لئے کہ یہاں کفارے کا وجوب اس کے فعل سے ہوا ہے اگر ہم اس میں بھی مال کو واجب کر دیں تو وہ اس طرح اپنا سارا مال ضائع کر دے گا اور جو چیز اس کے فعل سے ابتداء واجب ہے اس کا یہ حکم نہیں ہے۔

### بچے اور مجنون کے اموال پر زکوٰۃ ہونے کا بیان

اس مسئلے کے متعلق علماء میں اختلاف ہے، بعض نے یہ کہا ہے کہ بچے اور مجنون کے مال میں زکوٰۃ واجب نہیں ہے کیونکہ بچہ اور مجنون مکلف نہیں ہیں، لہذا ان کے مال میں زکوٰۃ واجب نہیں ہوگی۔ بعض علماء نے کہا ہے کہ ان کے مال میں بھی زکوٰۃ واجب ہے اور یہی قول صحیح ہے کیونکہ زکوٰۃ کا شمار حقوق مالی میں سے ہے، اس میں مالک کو نہیں دیکھا جائے گا کیونکہ ارشاد باری تعالیٰ ہے۔

خُذْ مِنْ أَمْوَالِهِمْ صَدَقَةً۔ (التوبة، ۱۰۳)

ان کے مال میں سے زکوٰۃ قبول کرلو۔ اس میں وجوب کا فعل مال قرار دیا گیا ہے۔ اور نبی صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت معاذ بن جبل رضی اللہ عنہ کو یمن بھیجے ہوئے فرمایا تھا۔ ان کو اس بات سے آگاہ کرنا کہ اللہ تعالیٰ نے ان کے مالوں میں زکوٰۃ کو فرض قرار دیا ہے، جو ان کے دولت مندوں سے لے کر ان کے فقیروں میں تقسیم کر دی جائے گی۔ (صحیح مسلم)

لہذا بچے اور مجنون کے مال میں بھی زکوٰۃ واجب ہے، ان کی طرف سے ان کا وہی زکوٰۃ ادا کرے گا۔ لہذا مالی واجبات اس شخص سے بھی ساقط نہیں ہوتے جس کی یادداشت ختم ہوگئی ہو۔ لیکن بدنی عبادتیں، مثلاً: نماز، طہارت اور روزہ جیسی عبادات اس شخص سے مستاقط ہو جاتی ہیں کیونکہ وہ بے عقل ہے اور جس شخص کی عقل بے ہوشی اور مرض وغیرہ کی وجہ سے زائل ہو جائے، اکثر اہل علم کے قول کے مطابق اس پر نماز واجب نہیں ہے، اس لئے اگر مریض ایک یا دو دن بے ہوش رہے تو اس پر تقاضا لازم نہیں ہے کیونکہ اس میں عقل نہیں ہے اور اسے سوئے ہوئے انسان کی طرح بھی قرار نہیں دیا جاسکتا، جس کے بارے میں رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا ہے۔ جو شخص کوئی نماز میں سے سو یا رہے یا بھول جائے تو اس کا کفارہ یہ ہے کہ اسے جب یاد آئے، اسے پڑھ لے۔

کیونکہ سوئے ہوئے شخص میں اور اک ہے اگر اسے اگر بیدار کیا جائے تو وہ بیدار ہو سکتا ہے لیکن بے ہوشی میں مبتلا انسان کو اگر بیدار کیا جائے تو وہ بیدار نہیں ہو سکتا، یہ اس صورت میں ہے جب بے ہوشی بغیر سبب کے ہو اور اگر اس کا کوئی سبب ہو، مثلاً: بھگت وغیرہ کے استعمال کی وجہ سے بے ہوش ہوا ہو تو اسے بے ہوشی میں گزری ہوئی نمازوں کی تقاضا د کرنی ہوگی۔

پتوقف کو ارادہ حج سے نہ روکنے کا بیان

قَالَ ( فَإِنْ أَرَادَ حَجَّةَ الْإِسْلَامِ لَمْ يُنْعَ مِنْهَا ) لِأَنَّهَا وَاجِبَةٌ عَلَيْهِ بِإِيجَابِ اللَّهِ تَعَالَى مِنْ غَيْرِ صَنْعَةٍ ( وَلَا يُسَلِّمُ الْقَاضِي النَّفَقَةَ إِلَيْهِ وَيُسَلِّمُهَا إِلَى ثِقَةٍ مِنَ الْحَاجِّ يُنْفِقُهَا عَلَيْهِ فِي طَرِيقِ الْحَجِّ ) كَتَى لَا يُتْلَفُهَا فِي غَيْرِ هَذَا الْوَجْهِ ( وَلَوْ أَرَادَ عُمْرَةً وَاحِدَةً لَمْ يُنْعَ مِنْهَا ) اسْتِحْسَانًا لِاخْتِلَافِ الْعُلَمَاءِ فِي وَجُوبِهَا ، بِخِلَافِ مَا زَادَ عَلَى مَرَّةٍ وَاحِدَةٍ مِنَ الْحَجِّ ( وَلَا يُنْعَ مِنَ الْفَرَانِ ) لِأَنَّهُ لَا يُنْعَ مِنْ أَفْرَادِ السَّفَرِ لِكُلِّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا فَلَا يُنْعَ مِنَ الْجَمْعِ بَيْنَهُمَا ( وَلَا يُنْعَ مِنْ أَنْ يَسُوقَ بَدَنَةً ) تَحَرُّرًا عَنْ مَوْضِعِ الْخِلَافِ ، إِذْ عِنْدَ عَبْدِ اللَّهِ بْنِ عُمَرَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ لَا يُجْزِئُهُ غَيْرُهَا وَهِيَ جَزُورٌ أَوْ بَقَرَةٌ .

ترجمہ

فرمایا کہ جب بے وقوف نے حج فرض کا ارادہ کیا تو اس کو روکا نہیں جائے گا اس لئے کہ حج اللہ کے ایجاب سے اس پر واجب ہے اور اس میں اس کا کوئی عمل دخل نہیں ہے قاضی زادہ اور سفینہ کو نہ دے بلکہ کسی معتمد حاجی کو اس کا نفقہ دے دے تاکہ وہ راہ حج میں اس پر خرچ کرتا رہے اور بے وقوف اس کے علاوہ میں مال کو خرچ کر کے ضائع نہ کر دے اگر بے وقوف ایک عمرہ کرنا چاہے تو بطور احسان اس کو عمرہ ہے بھی نہیں روکا جائے گا اس لئے کہ عمرہ کے وجوب میں علماء کا اختلاف ہے اس صورت کے خلاف کہ جب وہ ایک سے زیادہ حج کرنا چاہتا ہو اور اس کو حج قرآن کرنے سے بھی نہیں روکا جائے گا اس لئے کہ جب اس کو تہاجج یا عمرہ کرنے سے روکا منع ہے تو ایک ساتھ دونوں کرنے سے تو بدرجہ اولیٰ منع ہوگا۔

اختلاف سے بچنے کے لئے اس کو بدنہ بھیجنے سے بھی نہیں منع کیا جائے گا اس لئے کہ حضرت عبداللہ بن عمر رضی اللہ عنہما کے نزدیک بدنہ کے علاوہ دوسری چیز سے کام نہیں چلا اور بدنہ سے اونٹ یا گائے مراد ہے۔

نا بالغ کو بھی حج کا ثواب ملتا ہے جبکہ بعد بلوغت حج فرض ساقط نہ ہوگا

حضرت ابن عباس رضی اللہ عنہ کہتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم سفر حج کے دوران روعاء میں جو مدینہ سے ۳۶ کوس کے فاصلے پر ایک جگہ کا نام تھا ایک قافلے سے ملے، آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے پوچھا کہ تم کون قوم ہو؟ قافلے والوں نے کہا کہ ہم مسلمان ہیں پھر قافلے والوں نے پوچھا کہ آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کون ہیں؟ آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا کہ میں رسول اللہ ہوں یہ سن کر ایک عورت نے ایک لڑکے کو ہاتھ میں لے کر کہا اے سے آنحضرت صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کی طرف پکڑ کر بلنڈ کیا یعنی آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کو دکھلایا پھر آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے پوچھا کہ کیا اس کے لئے حج کا ثواب ہے؟ آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا کہ ہاں! اور تمہارے لئے بھی ثواب ہے۔ (مسلم، ابوداؤد)

حور کے سال کے جراب میں آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کے ہاں کا مطلب یہ تھا کہ لڑکا اگرچہ نابالغ ہے اور اس پر حج فرض نہیں ہے۔ لیکن اگر یہ حج میں جائے گا تو اسے ظنی حج کا ثواب ملے گا اور چونکہ تم اس بچے کو افعال حج سکھلاؤ گی، اس کی خبر گیری کرو گی اور پھر یہ کہ تم ہی اس کے حج کا باعث بنو گی اس لئے جہیں بھی ثواب ملے گا۔

مسئلہ یہ ہے کہ اگر کوئی نابالغ حج کرے تو اس کے ذمہ سے فرض ساقط نہیں ہوگا اگر بالغ ہونے کے بعد فرضیت حج کے شرائط پائے جائیں گے تو اسے دوبارہ پھر کرنا ہوگا۔ اسی طرح اگر غلام حج کرے تو اس کے ذمہ سے بھی فرض ساقط نہیں ہوتا، آزاد ہونے کے بعد فرضیت حج کے شرائط پائے جانے کی صورت میں اس کے لئے دوبارہ حج کرنا ضروری ہوگا۔ ان کے برخلاف اگر کوئی مفلس حج کرے تو اس کے ذمہ سے فرض ساقط ہو جائے گا۔ مال دار ہونے کے بعد اس پر دوبارہ حج کرنا واجب نہیں ہوگا۔ نابالغ سے فرض حج اس لئے بھی ساقط نہ ہوگا کیونکہ وہ فرض کی نیت کا اہل نہیں ہے۔ اور یہی دلیل غلام وغیرہ کے بارے میں بھی ہے۔

### کم سن عمر میں حج کرنے کا بیان

سائب بن یزید فرماتے ہیں کہ والد نے جتہ الوداع کے موقع پر رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کے ساتھ حج کیا میں بھی ان کے ساتھ تھا اس وقت میری عمر سات سال تھی، امام ابو یوسفی تردید فرماتے ہیں یہ حدیث حسن صحیح ہے اہل علم کا اسی پر اجماع ہے کہ نابالغ بچے کا حج کر لینے سے فرض ساقط نہیں ہوتا اسی طرح غلام کا بھی حالت غلامی میں کیا ہوا حج کافی نہیں اسے آزاد ہونے کے بعد دوسرا حج کرنا ہوگا۔ سفیان ثوری شافعی، احمد اور اسحاق کا بھی یہی قول ہے۔ (جامع ترمذی: جلد اول: حدیث نمبر 917)

### نابالغ و مجنون کے انعقاد حج کا فقہی بیان:

نابالغ نے حج کا احرام باندھا اور وقفہ عرفہ سے پیشتر بالغ ہو گیا تو اگر اسی پہلے احرام پر رہ گیا حج نفل، ہوا جتہ الاسلام نہ ہوا اور اگر سرے سے احرام باندھ کر وقفہ عرفہ کیا تو جتہ الاسلام ہوا۔

مجنون تھا اور وقفہ عرفہ سے پہلے جنون جاتا رہا اور نیا احرام باندھ کر حج کیا تو یہ حج جتہ الاسلام ہو گیا ورنہ نہیں۔ بوجہ اجماعی مجنون کے حکم میں ہے۔

حج کرنے کے بعد مجنون ہوا پھر اچھا ہوا تو اس جنون کا حج پر کوئی اثر نہیں یعنی اب اسے دوبارہ حج کرنے کی ضرورت نہیں، اگر احرام کے وقت اچھا تھا پھر مجنون ہو گیا اور اسی حالت میں افعال ادا کیے پھر برسوں کے بعد بوش میں آیا تو حج فرض ادا ہو گیا۔ (مشک) (عاصمیری، کتاب المناسک، ج ۱، ص ۲۱۷)

### باپ کیلئے بیٹے کے مال میں کلی حق نہ ہونے میں مذاہب اربعہ

باپ کو یہ حق حاصل نہیں کہ وہ ضروری نفقہ کے سوا اپنے بیٹے کے مال میں سے کچھ حصہ لے، اور وہ اس وقت جب وہ اس کا ضرورت مند ہو۔ بیٹے کا مال اسی کی اپنی ملکیت ہے اور باپ کے لئے یہ جائز نہیں کہ وہ اپنی ضرورت سے زیادہ اس کے مال میں

سے کہ لے، تاہم بیٹا اپنی رضا مندی سے دے دیتا ہے تو مضاف نہیں ہے۔

یہ قول جہور اہل علم اور حنفیہ، مالکیہ اور شافعیہ میں سے اکثر فقہائے کرام کا ہے۔ امام احمد رحمۃ اللہ علیہ سے بھی اس قول کی ایک روایت منقول ہے جبکہ حنابلہ میں سے ابوالوفاء ابن عقیل کا بھی یہی قول ہے۔

صحابہ و تابعین میں سے حضرت عبداللہ بن عمرؓ کا یہی قول ہے اور کیا فقہائے تابعین، شریح القاضی، جابر بن زید، محمد بن یبرین، حماد بن ابی سلیمان اور زہری رحمہم اللہ کا بھی یہ قول ہے جبکہ ابراہیم نخعی رحمۃ اللہ علیہ اور جابر رحمۃ اللہ علیہ سے ایک ایک روایت مروی ہے۔

امام قرطبی رحمۃ اللہ علیہ اپنی تفسیر میں فرماتے ہیں۔ "غنی شخص پر واجب ہے کہ وہ اپنے محتاج والدین کے کھانے اور پہننے اور سنے وغیرہ پر اتنا خرچ کرے جتنا اپنے اوپر خرچ کرتا ہے۔

مذکورہ آیت کریمہ مال پر بیٹے کی ملکیت کو ثابت کرتی ہے اور والدین کو اللہ تعالیٰ نے مصارف و انفاق میں ذکر کیا ہے۔ لہذا باپ کے لئے یہ جائز نہیں کہ وہ اپنے بیٹے کے مال کو اپنی ملکیت بنالے۔ اگر بیٹے کا مال باپ کا ہی ہوتا تو اللہ تعالیٰ اس آیت میں والدین کو مصارف و انفاق میں ذکر نہ کرتے اور اگر بیٹا اپنے کماے ہوئے مال کا مالک نہ ہوتا تو اس پر اپنے والدین کا نفقہ ثابت نہ ہوتا جبکہ پیچھے فقہائے کرام کا اتفاق گذر چکا ہے کہ ضرورت مند والدین کا نفقہ بیٹے کے ذمہ واجب ہے۔

علامہ ابن حزم فرماتے ہیں کہ ایک وہ بیٹا ہے جس کا والد زندہ ہو اور دوسرا وہ بیٹا جس کا والد زندہ نہ ہو۔ اس سے ثابت ہوا کہ بیٹے کا مال بیٹے کا اپنا ذاتی ہے، والدین کا نہیں ہے۔ اگر بیٹے کا مال باپ کی ملکیت ہوتا تو جس بیٹے کا والد زندہ ہے اس کے لئے اپنی لوطی کے ساتھ مباشرت کرنا حرام ہوتا، کیونکہ حیثیتاً لوطی اس کے باپ کی ملکیت ہوتی جبکہ اللہ تعالیٰ کی طرف سے اپنی لوطی کے ساتھ مباشرت کی اجازت بیٹے کی ملکیت کو ثابت کرتی ہے۔

امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ "جب اللہ تعالیٰ نے باپ کو بیٹے کی میراث میں سے دیگر ورثہ کی مانند ایک مقرر حصہ دیا ہے تو اس سے ثابت ہوتا ہے کہ بیٹا بلا شرکت غیر سے اپنے مال کا خود مالک ہے۔

امام بخاری رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ "اللہ تعالیٰ نے بیٹے کی موت پر ماں کو مقرر حصہ دیا ہے، اور یہ امر محال ہے کہ بیٹے کی موت پر ماں کو بیٹے کی بجائے باپ کے مال میں سے مقرر حصہ دیا جائے۔

امام ابن حزم رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ اللہ تعالیٰ نے میت کے مال میں والدین، خاوند، بیوی، بیٹے اور بیٹیوں سے تمام ورثہ کے حصے مقرر کر دیے ہیں۔ اگر بیٹے کا مال والد کی ملکیت ہوتا تو مذکورہ تمام ورثہ محروم ہو جاتے، کیونکہ وہ ایک زندہ انسان (والد) کا مال ہوتا۔

مال ولد میں عدم ملکیت باپ پر عقلی دلائل کا بیان

اس قول کی تائید میں عقلی دلائل سے بھی استدلال کیا گیا ہے جن میں سے ایک قول امام نسائی رحمۃ اللہ علیہ کا ہے، فرماتے ہیں

بچنے کے مال میں باپ کی ملکیت نہیں ہے، کیونکہ کمائی، مکانے والے کے کام کرنے کے نتیجے میں اس کی ملکیت بنتی ہے۔ سلطان باپ اپنے بچے کا مالک نہیں ہے، اسی طرح بچے کی کمائی کا بھی مالک نہیں ہے۔ کیونکہ بیٹا ہی اپنی کمائی کا قیمتی مالک ہے۔ حتیٰ کہ اپنے مال میں تصرف کا اختیار صرف بچے کو حاصل ہے کہ وہ اپنی لونڈی سے مباشرت کرے یا اپنا غلام آزاد کر دے۔ بچپن میں والد مگر ان ہونے کی حیثیت سے بچے کے مال میں تصرف کرتا رہتا ہے مگر بچے کی بلوغت کے بعد یہ سب زائل ہو جاتا ہے، اب وہ خود اپنے مال میں تصرف کا زیادہ مقدار ہے۔

اگر بچے کا مال باپ کی ملکیت ہے، تو باپ جب اپنے بچے کو بہرہ وغیرہ کرتا ہے تو اس کا مطلب ہوگا کہ وہ خود اپنی ذات کو ہی بہرہ کر رہا ہے۔ حالانکہ یہ فضول بات ہے جس کا اہل علم میں سے کوئی بھی قائل نہیں ہے۔ اس سے ثابت ہوتا ہے کہ بچے کا مال اسی کی ملکیت ہے، باپ کی ملکیت نہیں۔

### بیوقوف کی وصیت کے جواز کا بیان

قَالَ (لَمَّا مَرَّ بِوَصَّيِّهِ يَوْصِيَا فِي الْقَرْبِ وَأَبْوَابُ الْمَحِيرِ جَارَ ذَلِكَ فِي ثُلَيْهِ لَمَّا نَظَرَهُ فِيهِ إِذْ هِيَ حَالَةٌ انْقِطَاعِهِ عَنْ أَمْوَالِهِ وَالْوَصِيَّةُ تَخْلُفُ ثَنَاءً أَوْ ثَوَابًا، وَقَدْ ذَكَرْنَا مِنْ التَّفْرِيعَاتِ أَكْثَرَ مِنْ هَذَا فِي كِفَايَةِ الْمُتَنَهِّي).

### ترجمہ

اور جب بے وقوف بیمار ہو جائے اور قربات میں اور طاعات میں شرح کرنے کی وصیت کرے تو تنہائی مال میں وصیت جائز ہو گی اس لئے کہ مہربانی اسی مقدار میں ہے اس لئے کہ بیماری کی حالت اس کے اموال سے ناطہ توڑنے کی حالت ہے اور وصیت اجمالی یا ثواب کو پیچھے چھوڑ جاتی ہے ہم نے فقہیہ المتنبی میں اس سے بھی زیادہ تفریعات کو بیان کیا ہے۔

### عاقل وغیر عاقل کو وصی بنانے میں فقہی جزئیات کا بیان

اور جب کسی شخص نے عاقل کو وصی بنایا پھر اس عاقل کو جنوں مطبق ہو گیا (جنون مطبق یہ ہے کہ وہ کم از کم ایک ماہ تک مسلسل پاگل رہے) تو قاضی کو چاہیے کہ اس کی جگہ کسی اور کو وصی مقرر کر دے اگر قاضی نے ابھی کسی دوسرے کو وصی مقرر نہیں کیا تھا کہ اس کا پاگل پن جانتا رہا اور صحیح ہو گیا تو یہ بدستور وصی بنارہے گا۔ اور اگر کسی نے بچے کو یا مسنونہ (پاگل) کو وصی بنایا تو یہ جائز نہیں خواہ بعد میں وہ اچھا ہو جائے یا نہ ہو۔ اور جب کسی شخص نے عورت کو یا اندھے کو وصی بنایا تو یہ جائز ہے، اسی طرح جہت زنا میں سزا یافتہ کو بھی وصی بنانا جائز ہے۔

اور جب اس نے باطل بچہ کو وصی بنایا تو قاضی اس کو وصی ہونے سے خارج کر دے گا اور اس کی جگہ کوئی دوسرا وصی بنادے گا اگر قاضی اس کے کو وصی ہونے سے خارج کرنے سے قائل اس نے تصرف کر دیا تو نافذ نہ ہوگا۔ اور کسی شخص کو وصی بنایا اور کہا کہ اگر تو

مر جائے تو تیرے بعد فلاں شخص وہی ہے پھر پہلا وہی جنون مطبق (لہذا پاگل بن) میں مبتلا ہو گیا تو قاضی اس کی جگہ دوسرا وہی مقرر کر دے گا اور جب یہ پاگل مر جائے تب وہ فلاں شخص وہی بنے گا جس کو وہی نے پہلے کے بعدنا حرک کیا تھا۔

(نفاذی ہندیہ کتاب کرا، میراث ج 6 ص 138)

مصلحت کے سبب فاسق کے مال پر پابندی عائد نہ کرنے کا بیان

قَالَ (وَلَا يُحْجَرُ عَلَى الْفَاسِقِ إِذَا كَانَ مُضِلِّحًا لِمَالِهِ عِنْدَنَا وَالْفِسْقُ الْأَصْلِيُّ وَالطَّارِئُ سَوَاءٌ) وَقَالَ الشَّافِعِيُّ: يُحْجَرُ عَلَيْهِ رَجْرًا لَهُ وَعُقُوبَةً عَلَيْهِ كَمَا فِي السَّيْفِ وَلِهَذَا لَمْ يُجْعَلْ أَهْلًا لِلْوَلَايَةِ وَالشَّهَادَةِ عِنْدَهُ.

وَلَمَّا قَوْلُهُ تَعَالَى (فَإِنْ أَسْتَمْتُمْ مِنْهُمْ رُحْدًا فَادْفَعُوا إِلَيْهِمْ أَمْوَالَهُمْ) الْآيَةُ. وَقَدْ أُورِسَ مِنْهُ نَوْعٌ زُشْدِ قَتْنَاوَلَهُ السَّكْرَةُ الْمُطْلَقَةُ، وَلَآنَ الْفَاسِقُ مِنْ أَهْلِ الْوَلَايَةِ عِنْدَنَا لِإِسْلَامِهِ لَيْسَ كَوْنُ وَالْيَا لِلتَّصَرُّفِ، وَقَدْ قَرَّرْنَاهُ فِيمَا تَقَدَّمَ، وَيَحْجَرُ الْقَاضِي عَنْهُمَا أَيْضًا وَهُوَ قَوْلُ الشَّافِعِيِّ بِسَبَبِ الْغَفْلَةِ وَهُوَ أَنْ يُغْنَى فِي التَّجَارَاتِ وَلَا يُصِيرُ عَنْهَا لِسَلَامَةِ قَلْبِهِ لِمَا فِي الْحَجَرِ مِنَ النَّظَرِ لَهُ.

ترجمہ

فرمایا کہ جب فاسق اپنے مال تک اصلاح رکھنے والا ہو تو اس پر پابندی نہیں لگائی جائے گی اور اس سلسلہ میں فاسق اصلی اور فاسق طاری دونوں برابر ہیں حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ فرماتے ہیں کہ اس کو ڈالنے اور سزا دینے کے لئے اس پر پابندی عائد کی جائے گی جس طرح کہ بے دھوک میں ہے اسی لئے حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ کے نزدیک فاسق شہادت کا اور ولایت کا اہل نہیں ہے ہماری دلیل اللہ تعالیٰ کا یہ فرمان ہے جب تم قیہوں میں اصلاح محسوس کرو تو ان کا مال ان کو دے دو اور فاسق سے ایک طرح کا رشد ظاہر ہو گیا ہے لہذا اگر وہ مطلقہ سے اس کو شامل ہوگا اور اس لئے کہ ہمارے نزدیک فاسق ولایت کا اہل نہیں ہے اس لئے کہ وہ مسلمان ہے لہذا وہ صرف کا بھی دانی ہوگا اور اس سے پہلے ہم اس کو ثابت کر چکے ہیں۔

صاحبین عیہما الرحمہ کے نزدیک بھی غافل ہونے کے سبب قاضیاں پر پابندی عائد کر سکتا ہے حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ کا بھی یہی قول ہے اور غفلت کا سبب یہ ہے کہ انسان تجارتوں میں دھوکہ کھا جاتا ہو اور دل مضبوط اور درست ہونے کے سبب اپنے آپ کو تجارتوں سے ندرک پاتا ہو ظاہر ہے کہ اس پر پابندی لگانے میں اس کے ساتھ مہربانی کرنا ہے۔

تیم کو مال سپرد کرنے میں فقہی مذاہب

اور مال ان کے حوالہ کرنے کے لیے دو شرطیں عائد کی گئی ہیں ایک بلوغ، دوسرے رشد، یعنی مال کے صحیح استعمال کی اہلیت۔

یہی شرط کے متعلق تو فقہائے ائمہ میں اتفاق ہے۔ دوسری شرط کے بارے میں امام ابوحنیفہ رضی اللہ عنہ کی رائے یہ ہے کہ اگر کسی نبوغ کو پہنچنے پر یتیم میں زشد نہ پایا جائے تو ولی یتیم کو زیادہ سے زیادہ سات سال اور انتظام کرنا چاہیے۔ پھر خواہ زشد پایا جائے یا نہ پایا جائے، اس کا مال اس کے حوالہ کر دینا چاہیے۔ اور امام ابو یوسف، امام محمد اور امام شافعی رحمہم اللہ کے رائے یہ ہے کہ مال حوالہ کیے جانے کے لیے بہر حال زشد کا پایا جانا گزیر ہے۔ غالباً موخر الذکر حضرات کی رائے کے مطابق یہ بات زیادہ قرین صواب ہوگی کہ اس معاملہ میں قاضی شرع سے رجوع کیا جائے اور اگر قاضی پر ثابت ہو جائے کہ اس میں زشد نہیں پایا جاتا تو وہ اس کے معاملات کی نگرانی کے لیے خود کوئی مناسب انتظام کر دے۔

### یتیموں کی اہلیت تک مال کو روکنے کا بیان

اور وہ یتیم بچے جن کا کہ باپ مر گیا ہو ان کے متعلق ان کے دلی اور سر پرست کو یہ حکم ہے کہ جب وہ بالغ ہو جائیں تو ان کا مال ان کے سپرد کر دے اور زمانہ تولیت میں یتیموں کی کسی اچھی چیز کو لیکر اس کے معاوضہ میں۔ بری اور گھٹیا چیز ان کے مال میں شامل نہ کر دے اور ان کے مال کو اپنے مال کے ساتھ ملا کر نہ کھاوے، مثلاً دلی کو اجازت ہے کہ اپنا اور یتیم کا کھانا مشترک اور شامل رکھے مگر یہ ضرور ہے کہ یتیم کا نقصان نہ ہونے پائے نہ ہو کہ اس شرکت کے بہانے سے یتیم کا مال کھا جاوے اور اپنا تلف کر لے کیونکہ یتیم کا مال عانت گناہ ہے۔ احکام متعلقہ ارحام میں یتیموں کے حکم کو شاید اس لئے مقدم بیان فرمایا کہ یتیم اپنی بیسرو سامانی اور مجبوری اور بچائی اور نیکی کے باعث رعایت و حفاظت اور شفقت کا نہایت محتاج ہے اور اسی اہتمام کی وجہ سے تبدیل اور شرکت کے نقصان کی بھی کھول کر ممانعت فرمادی اور آئندہ متعدد آیات میں بھی یتیموں کے متعلق چند احکام ارشاد ہوئے جن سے اہتمام مذکور ظاہر ہو رہا معلوم ہوتا ہے اور یہ تمام احکام اور تاکیدات جملہ یتیموں کے حق میں ہیں۔ البتہ وہ یتیم جو قرابت دار ہیں ان کے بارے میں تاکید میں زیادہ شدت ہوگی اور عادت و عرف کے بھی موافق ہیں کیونکہ یتیم بچہ کا دلی اکثر اس کا کوئی قریب ہی ہوتا ہے۔

### باپ کیلئے بیٹے کے مال میں حقدار ہونے میں فقہی مذاہب

باپ کو یہ حق حاصل ہے کہ وہ اپنے بیٹے کے مال میں سے جب چاہے جتنا چاہے لے لے اور اپنی ملکیت بنالے، خواہ باپ کو اس کی ضرورت ہو یا نہ ہو، بیٹا چھوٹا ہو یا بڑا، بیٹی ہو یا بیٹا، وہ مال دینے پر خوش ہو یا ناخوش، بیٹے کو باپ کے مال لینے کا علم ہو یا نہ ہو۔ یہ قول صحابہ کرام کی ایک جماعت سے مروی ہے جن میں عمر بن خطابؓ، علی بن ابی طالبؓ، عبد اللہ بن مسعودؓ، جابر بن عبد اللہؓ، انس بن مالکؓ، ابن عباسؓ اور سیدہ عائشہ صدیقہؓ شامل ہیں۔

فقہائے تابعین مشرق بن اُجدع رحمۃ اللہ علیہ، سعید بن مسیب، ایک قول میں ابراہیم نخعی رحمۃ اللہ علیہ، عاصم رضی رحمۃ اللہ علیہ، ایک قول میں مجاہد رحمۃ اللہ علیہ، حسن بصری رحمۃ اللہ علیہ، حکم بن عتیہ رحمۃ اللہ علیہ اور قتادہ بن دعامہ سدوسی سے بھی یہی موقف مروی ہے۔ فقہائے تبع تابعین میں سے ابن ابی لیلیٰ اور محمد بن عبد الرحمن کا بھی یہی قول ہے اور متاخرین میں سے امام صنعانی رحمۃ اللہ علیہ نے حدیث اُنت دما لک لا بیک سے استدلال کرتے ہوئے اسی قول کی تائید کی ہے۔

اس قول کے قائلین کی دلیل درج ذیل احادیث و آثار ہیں۔

امام ابن حزم رحمۃ اللہ علیہ اپنی سند کے ساتھ سیدنا عمر بن خطابؓ سے روایت کرتے ہیں کہ ان کے پاس ایک باپ بیٹا آئے، بیٹا اپنے باپ سے ایک ہزار درہم کا مطالبہ کر رہا تھا جو اس نے اپنے باپ کو بطور قرض دیے ہوئے تھے جبکہ باپ کہہ رہا تھا کہ وہ قرض واپس کرنے کی قدرت نہیں رکھتا۔ سیدنا عمرؓ نے بیٹے کا ہاتھ پکڑا اور باپ کے ہاتھ میں دے دیا اور فرمایا: "یہ بیٹا اور اس کا مال اللہ تعالیٰ کی طرف سے تجھے عطیہ ہے۔"

امام ابن حزم رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ سیدنا علی بن ابی طالبؓ سے بھی اسی طرح منقول ہے کہ انہوں نے بیٹے کا مال والد کو دینے کا فیصلہ دیا۔

امام ابن حزم رحمۃ اللہ علیہ نے اپنی سند کے ساتھ جابر بن عبد اللہ انصاریؓ سے روایت کیا ہے اور اسی روایت کو صحیح کہا ہے کہ "ماں باپ اپنے بیٹے کے مال میں سے اس کی اجازت کے بغیر لے سکتے ہیں۔"

امام ابن حزم رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ اُمّ المؤمنین سیدہ عائشہؓ سے بھی سیدنا جابرؓ کی مانند صحیح ثابت ہے کہ انہوں نے فرمایا: "آئی اپنے بیٹے کے مال سے جتنا چاہے کھا سکتا ہے، لیکن بیٹا اپنے باپ کے مال سے اس کی اجازت کے بغیر نہیں کھا سکتا۔" 24

امام ابن حزم رحمۃ اللہ علیہ اپنی سند کے ساتھ نقل کرتے ہیں کہ فضال بن ہر مخرن رحمۃ اللہ علیہ نے سیدنا انس بن مالکؓ کو کہا: میرے باپ نے میری لوطی پر قبضہ کر لیا ہے حالانکہ میرے باپ نے اس کو خریدنا نہیں؟ سیدنا انس بن مالکؓ نے فرمایا: یہ لوطی تیرے باپ کی ہے، اور تیرا مال اس کی کمائی ہے، تو اور تیرا مال اس کے لئے حلال ہے، اور اس کا مال تیرے اوپر حرام ہے، والا یہ کہ وہ تجھے رضامندی سے دے دے۔

امام ابن حزم رحمۃ اللہ علیہ اپنی سند کے ساتھ سیدنا عبد اللہ بن عباسؓ سے روایت کرتے ہیں کہ انہوں نے فرمایا: اولاد کم ھبہ اللہ لکم، و اموالہم لکم "تمہاری اولادیں تمہارے لئے اللہ تعالیٰ کا عطیہ ہیں اور ان کے مال تمہارے لئے ہیں۔"

(بخاری، بخاری، فتح القدیر، مشکل الآثار، وغیرہ)

### ماں والد پر قبضہ میں فقہی شرائط کا بیان

یہ قول بھی دوسرے قول کی مانند ہے کہ باپ اپنے بیٹے کے مال پر قبضہ کر سکتا ہے، لیکن انہوں نے چند شرائط لگادی ہیں، جن کی موجودگی میں باپ اپنے بیٹے کا مال لے سکتا ہے۔ یہ جتنا بلکہ کا قول ہے اور ان کے پاس اسی کے مطابق فتویٰ دیا جاتا ہے۔

شرط: وہ مال بیٹے کی ضرورت سے زائد نہ ہو تاکہ اس مال کو اپنی ملکیت میں لینے سے بیٹے کو ضرر نہ پہنچے، کیونکہ ضرر سے منع کیا گیا ہے۔ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: لا ھَبْرَ وَلَا ھَبْرَ وَلَا ھَبْرَ

ہذا باپ اپنے بیٹے کے ایسے مال کو اپنی ملکیت میں نہیں لے سکتا جو اس کی ضروریات زندگی سے متعلق ہو جیسے کوئی مشینری جس سے وہ روزی کماتا ہے، یا تجارت میں اس المال وغیرہ۔ کیونکہ شریعت کی نظر میں انسان کی ضرورت اس کے قرض پر مقدم ہے۔ جو



باپ پر بھی بالادہائی مقدم ہے۔

چنانچہ فقہاء تابعین میں سے عطاء بن ابی رباح کی رحمۃ اللہ علیہ سے منقول ہے کہ باپ کے لئے جائز ہے کہ وہ اپنے بیٹے کے مال کو اپنی ملکیت میں لے سکتا ہے بشرطیکہ بیٹے کو اس سے ضرر نہ ہو۔

شرط: باپ وہ مال اپنے لئے حاصل کرے، نہ کہ دوسرے بیٹے کو دے، یعنی ایک بیٹے (زید) کا مال لے کر دوسرے بیٹے (عمرو) کو نہ دے، کیونکہ یہ منع ہے اور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے منع فرمایا ہے کہ باپ اپنی اولاد میں سے کسی ایک کو اپنے مال میں سے عطیہ دے دے جبکہ دیگر کو نہ دے۔

جب باپ اپنے ذاتی مال سے اپنی اولاد میں سے عطیہ دینے کے لئے کسی کو خاص نہیں کر سکتا تو ایک بیٹے کے مال سے لے کر دوسرے کو دینے کے لئے خاص کرنا بالادہائی حرام ہے۔

شرط: بیٹے کے مال کو اس وقت اپنی ملکیت بنانا جب کہ بیٹا باپ مرض الموت کی حالت میں نہ ہو، کیونکہ مرض کے ساتھ ہی ملکیت بنانے کا اختیار منقطع ہو گیا۔

شرط: باپ کا فرار ہو بیٹا مسلمان ہو تو اس وقت بھی باپ اپنے بیٹے کے مال سے کچھ نہیں لے سکتا، بالخصوص اس وقت جب بیٹا کافر ہوئے کے بعد مسلمان ہوا جائے اور اس کا باپ کفر پر ہی قائم ہو۔

ابن تیمیہ لکھتے ہیں کہ "اسی کے مشابہ صورت یہ بھی ہو سکتی ہے کہ باپ مسلمان ہو اور بیٹا کافر ہو۔ اس صورت میں بھی باپ اپنے بیٹے کے مال سے کچھ نہیں لے سکتا کیونکہ اختلاف ادیان سے ولایت اور وراثت منقطع ہو جاتی ہے۔

شرط: باپ جس چیز کو اپنی ملکیت میں لے رہا ہے وہ چیز بعینہ موجود ہو کیونکہ باپ اپنے بیٹے کے قرض کا مالک نہیں بن سکتا اور باپ کسی بھی چیز کو قبضہ میں لینے سے پہلے اس میں تصرف کا اختیار نہیں رکھتا، جیسا کہ احادیث میں کسی شے کو قبضہ میں لینے سے قبل اس میں تصرف کرنے سے صریح ممانعت وارد ہوئی ہے۔

جہاں تک باپ کی ملکیت کے ثبوت کا تعلق ہے تو یہ ملکیت اس کی میت یا قول سے ثابت ہو جائے گی۔ مثلاً باپ کسی چیز کو اٹھا لے اور دل میں نیت کرے کہ اب یہ میری ملکیت ہے یا زبان سے کہے کہ میں فلاں چیز کا مالک ہوں۔

شرط: قول یا نیت سے قبضہ کر لینے سے پہلے بیٹے کے مال میں باپ کا تصرف غیر صحیح ہے، اگرچہ غلام ہی آزاد کرنا ہو۔ کیونکہ بیٹے کی اپنے مال پر مکمل ملکیت ہے اور وہ اپنے مال میں تصرف کا اختیار رکھتا ہے، اپنی لونڈی کے ساتھ مباشرت کر سکتا ہے۔ اگر لونڈی کی ملکیت باپ اور بیٹے میں مشترک ہو تو وہ ایسی لونڈی کے ساتھ بالکل اسی طرح مباشرت نہیں کر سکتا جیسا کہ کسی اور شخص کے ساتھ مشترک لونڈی سے وہ مباشرت نہیں کر سکتا۔ الغرض باپ کے لئے ضروری ہے کہ وہ جس شے کو اپنی ملکیت بنانا چاہتا ہے، اسے پہلے اپنے قبضہ میں لے پھر اس میں تصرف کرے۔ بنا بریں باپ اپنے بیٹے کے قرض یا جرمانے کا مالک نہیں بن سکتا، کیونکہ وہ ابھی تک قبضہ میں نہیں آیا۔

## فصل فی تفسیر القرآن

### یہ فصل حد بلوغ کے بیان میں ہے

#### فصل حد بلوغت کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود بابرؒ نے حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ بلوغ کا معنی وصول ہے اور اصطلاح میں منفر یعنی چھوٹے ہونے کی حد کے تمام کو کہتے ہیں۔ اور حد بلوغ یعنی جب کوئی بچہ اپنے چھوٹے پن سے نکل کر بڑوں میں شمار ہونا شروع ہو جائے تو وہ بالغ ہے اور اس کے احکام بھی کتاب و جمر کے ایک حصہ ہیں اس لئے کتاب و جمر کے سابقہ بیان کردہ مسائل پر ان کو ترجیح دی ہے۔ کیونکہ یہ بھی ان کو کاہک حصہ ہے۔ (عنا یہ شرح الہدایہ، مشرف، کتاب جمر، ج ۱۳، ص ۲۲۸، بیروت)

#### ختم، حمل و انزال کا علامت بلوغت ہونے کا بیان

قَالَ (بُلُوغُ الْغُلَامِ بِالْإِحْتِلَامِ وَالْإِحْبَالِ وَالْإِنْزَالِ إِذَا وَطِئَ، فَإِنْ لَمْ يُوجَدْ ذَلِكَ فَتَحْتَى يَسْمَ لَهُ ثَمَانِي عَشْرَةَ سَنَةً، وَبُلُوغُ الْجَارِيَةِ بِالْخَيْضِ وَالْإِحْتِلَامِ وَالْحَبْلِ، فَإِنْ لَمْ يُوجَدْ ذَلِكَ فَتَحْتَى يَسْمَ لَهَا سَبْعَ عَشْرَةَ سَنَةً)، وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَا: إِذَا تَمَّ الْغُلَامُ وَالْجَارِيَةُ خَمْسَ عَشْرَةَ سَنَةً فَقَدْ بَلَغَا، وَهُوَ رَوَاةٌ عَنْ أَبِي حَنِيفَةَ، وَهُوَ قَوْلُ الشَّافِعِيِّ، وَغُنْهِ فِي الْغُلَامِ سَبْعَ عَشْرَةَ سَنَةً.

وَقِيلَ الْمُرَادُ أَنْ يَطْعَنَ فِي التَّاسِعِ عَشْرَةَ سَنَةً وَيَسْمَ لَهُ ثَمَانِي عَشْرَةَ سَنَةً فَلَا اخْتِلَافَ. وَقِيلَ فِيهِ اخْتِلَافُ الرَّوَايَةِ لِأَنَّهُ ذَكَرَ فِي بَعْضِ النُّسخِ حَتَّى يَسْتَكْمِلَ سَبْعَ عَشْرَةَ سَنَةً، أَمَّا الْعَلَامَةُ فَلِأَنَّ الْبُلُوغَ بِالْإِنْزَالِ حَقِيقَةُ وَالْحَبْلِ وَالْإِحْبَالِ لَا يَكُونُ إِلَّا مَعَ الْإِنْزَالِ، وَكَذَا الْخَيْضُ فِي أَوَانِ الْحَبْلِ، فَجُعِلَ كُلُّ ذَلِكَ عَلَامَةً الْبُلُوغِ، وَأَذْنَى الْمُدَّةِ لِذَلِكَ فِي حَقِّ الْغُلَامِ اثْنَتَا عَشْرَةَ سَنَةً، وَفِي حَقِّ الْجَارِيَةِ سَبْعَ سِنِينَ..

وَأَمَّا السَّنُ فَلَهُمُ الْعَادَةُ الْفَاشِيَةُ أَنَّ الْبُلُوغَ لَا يَتَأَخَّرُ فِيهِمَا عَنْ هَذِهِ الْمُدَّةِ.

وَلَمْ يَقُولْهُ تَعَالَى (حَتَّى يَبْلُغَ أَشُدَّهُ) وَأَشَدُّ الصَّبِيِّ ثَمَانِي عَشْرَةَ سَنَةً، هَكَذَا قَالَهُ ابْنُ عَبَّاسٍ وَتَابِعُهُ الْقُتَيْبِيُّ، وَهَذَا أَقْلُ مَا قِيلَ فِيهِ فَيَنْبِئُ الْحُكْمَ عَلَيْهِ لِلتَّبَيُّنِ بِهِ، غَيْرَ أَنَّ

الْبَنَاتُ نُسُوهُنَّ وَإِذَا رَأَتْهُنَّ أَسْرَعُ فَنَقَضْنَ فِي حَقِّهِنَّ سَنَةً لِأَسْتِمَالِهَا عَلَى الْفُصُولِ  
الْأَرْبَعَةِ الَّتِي يُوَافِقُ وَاحِدٌ مِنْهَا الْمَزَاجَ لَا مَحَالَةَ.

ترجمہ

فرمایا کہ لڑکا بالغ ہو جاتا ہے۔ احکام ہونے سے، حاملہ کرنے سے اور جماع کرنے پر انزال ہونے پر بلوغ کا اعتبار ہوگا۔ اور جب ان میں سے کوئی چیز نہ پائی جائے۔

حضرت سیدنا امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ رضی اللہ عنہ کے نزدیک اٹھارہ سال کی عمر پورا ہونے پر وہ بالغ ہو جائے گا۔ جبکہ لڑکی حائض ہونے اور حاملہ ہونے کے سبب بالغ ہوتی ہے۔ اور جب ان میں سے کوئی چیز نہ پائی جائے تو دوسرے سال کی ہونے پر بالغ ہو جائے گی۔ یہ حکم امام صاحب کے نزدیک ہے۔ صاحبین علیہم الرحمہ نے کہا ہے کہ جب بچہ پندرہ سال کی عمر کے ہو جائے تو وہ بالغ ہو جائے گا۔

حضرت امام ابوحنیفہ سے بھی ایک یہی روایت ہے اور حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ کا یہی قول ہے لڑکے کے بارے میں امام اعظم سے ایک روایت انیس سال کی ہے ایک قول یہ ہے کہ حضرت سیدنا امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کی اس روایت کی مراد یہ ہے کہ بچہ اٹھارہ سال پورے کر کے انیسویں سال میں داخل ہو جائے اس صورت میں کوئی اختلاف نہیں ہوگا دوسرا قول یہ ہے کہ اس میں دو روایتیں مختلف ہیں اس لئے کہ بعض نسخوں میں حتیٰ یسکمل تسع عشرة سنة وارقد ہوا ہے علامت سے ہو غ اس وجہ سے ثابت ہوتی ہے کہ بلوغ حقیقت میں انزال سے ہی ثابت ہوتی ہے اور انزال کے بغیر حاملہ ہونا یا حاملہ کرنا ممکن نہیں ہے اور حیض کی ابتداء میں حیض بھی انزال کی طرح ہی ہے لہذا ان میں سے ہر ایک کو بلوغ کی علامت قرار دے دیا گیا ہے اور بلوغ کی ادنیٰ مدت بچے کے حق میں بارہ سال ہے اور بچی کے حق میں نو سال ہے جہاں تک عمر سے بلوغ کا معاملہ ہے تو امام ابو یوسف وغیرہ کے نزدیک عادت غالبہ یہ ہے کہ بچے اور بچی میں بلوغ اس وقت سے متاخر نہیں ہوتی ہے۔

حضرت سیدنا امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ اللہ تعالیٰ کا ارشاد پاک ہے کہ جب یتیم بچہ اپنی عمر کی پختگی کو پہنچ جائے اور بچے کی عمر بارہ سال میں پختہ ہو جاتی ہے اسی طرح حضرت عبداللہ بن عباس رضی اللہ عنہما کا قول ہے۔ اور حضرت امام شافعی نے انہی کی اتباع کی ہے اور شدہ میں یہ قول سب سے کم عمر پر مشتمل ہے۔ پس اس کے یقینی ہونے کے سبب سے حکم اسی پر لگایا جائے گا۔ کیونکہ عورتوں کی نشوونما تیز ہوتی ہے۔ اور وہ جلد بالغ ہو جاتی ہیں پس ہم نے ان کے حق میں کچھ سال کم کر دیئے ہیں کیونکہ سال چار موسموں پر مشتمل ہوتا ہے اور ان میں سے کسی ایک موسم سے حراج ملتا ہے۔

شرح

اس کے بعد فرمایا کہ یتیموں کی دیکھ بھال رکھو یہاں تک کہ وہ جوانی کو پہنچ جائیں، یہاں نکاح سے مراد بلوغ ہے اور بلوغ

اس وقت ثابت ہوتی ہے جب اسے خاص قسم کے خواب آنے لگیں جن میں خاص پانی اچھل کر نکلتا ہے،

حضرت علی فرماتے ہیں مجھے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کا یہ فرمان بخوبی یاد ہے کہ احتلام کے بعد تیمم نہیں اور نہ تمام دن رات چپ رہنا ہے۔ دوسری حدیث میں ہے تین قسم کے لوگوں سے قلم اٹھایا گیا ہے، بچے سے جب تک بالغ نہ ہو، سوتے سے جب جاگ نہ جائے، مجنوں سے جب تک ہوش نہ آ جائے، پس ایک تو علامت بلوغ یہ ہے دوسری علامت بلوغ بعض کے نزدیک یہ ہے کہ پندرہ سال کی عمر ہو جائے اس کی دلیل بخاری مسلم کی حضرت ابن عمر والی حدیث ہے جس میں وہ فرماتے ہیں کہ اہل لڑائی میں مجھے حضور صلی اللہ علیہ وسلم نے اپنے ساتھ اس لئے نہیں لیا تھا کہ اس وقت میری عمر چودہ سال کی تھی اور خندق کی لڑائی میں جب میں حاضر کیا گیا تو آپ نے قبول فرمایا اس وقت میں پندرہ سال کا تھا حضرت عمر بن عبد العزیز رحمۃ اللہ علیہ کو جب یہ حدیث پہنچی تو آپ نے فرمایا تا بالغ بالغ کی حد یہی ہے،

تیسری علامت بلوغ کی زیر ناف کے بالوں کا نکلتا ہے، اس میں علماء کے تین قول ہیں ایک یہ کہ علامت بلوغ ہے دوسرے یہ کہ نہیں تیسرے یہ کہ مسلمانوں میں نہیں اور ذمیوں میں ہے اس لئے کہ ممکن ہے کسی دوا سے یہ بال جلد نکل آتے ہوں اور ذمی پر جواب ہوتے ہی جزیہ لگ جاتا ہے تو وہ اسے کیوں استعمال کرنے لگا؟ لیکن صحیح بات یہ ہے کہ سب کے حق میں یہ علامت بلوغ ہے کیونکہ اولاً تو جبلی امر ہے علاج معالجہ کا احتمال بہت دور کا احتمال ہے ٹھیک یہی ہے کہ یہ بال اپنے وقت پر ہی نکلتے ہیں، دوسری دلیل مسند احمد کی حدیث ہے،

جس میں حضرت عطیہ قرضی کا بیان ہے کہ بنو قریظہ کی لڑائی کے بعد ہم لوگ حضور صلی اللہ علیہ وسلم کے سامنے پیش کئے گئے تو آپ نے حکم دیا کہ ایک شخص دیکھے جس کے یہ بال نکل آئے ہوں اسے قتل کر دیا جائے اور نہ نکلے ہوں اسے چھوڑ دیا جائے چنانچہ یہ بال میرے بھی نہ نکلے تھے مجھے چھوڑ دیا گیا، سنن ابو یوسف میں بھی یہ حدیث ہے اور امام ترمذی اسے حسن صحیح فرماتے ہیں، حضرت سعد کے فیصلے پر راضی ہو کر یہ قبیلہ لڑائی سے باز آیا تھا پھر حضرت سعد نے یہ فیصلہ کیا کہ ان میں سے لڑنے والے تو قتل کر دیئے جائیں اور بچہ قیدی بنائے جائیں غرض اب ابی عبید میں ہے کہ ایک لڑکے نے ایک نوجوان لڑکی کی نسبت کہا کہ میں نے اس سے بدکاری کی ہے دراصل یہ تہمت تھی حضرت عمر نے اسے تہمت کی حد لگائی چاہی لیکن فرمایا دیکھ لو اگر اس کے زیر ناف کے بال آگ آئے ہوں تو اس پر حد جاری کر دو ورنہ نہیں دیکھا تو آگے نہ تھے چنانچہ اس پر سے حد ہٹا دی۔

اسی سے فقہاء نے لڑکوں کے معاملے میں احتلام کو بلوغ کا آغاز مانتا ہے اور اس پر سب کا اتفاق ہے۔ کہ یہ حکم لڑکوں اور لڑکیوں، دونوں کے لیے ہے، اور احتلام کو علامت بلوغ قرار دینے کے بعد ہم صرف لڑکوں کے لیے خاص ہو جاتا ہے، کیونکہ لڑکی کے معاملہ میں ایام ماہواری کا آغاز علامت بلوغ ہے نہ کہ احتلام۔ لہذا ہمارے نزدیک حکم کا خشاہ یہ ہے کہ جب تک گھر کے بچے اس عمر کو نہ پہنچیں جس میں ان کے اندر صنفی شعور بیدار ہوا کرتا ہے، اور اس کا عدلے کی پابندی کریں، اور جب اس عمر کو پہنچ جائیں۔

دونوں کے مراعات ہونے پر حکم بلوغت کا بیان

قَالَ (وَإِذَا رَأَى الْغُلَامُ أَوْ الْجَارِيَةُ الْحُلْمَ وَأَشْكَلَ أَمْرُهُ فِي الْبُلُوغِ فَقَالَ قَدْ بَلَغْتُ ،  
فَالْقَوْلُ قَوْلُهُ وَأَحْكَامُهُ أَحْكَامُ الْبَالِغِينَ ) لِأَنَّهُ مَعْنَى لَا يُعْرَفُ إِلَّا مِنْ جِهَتَيْهِمَا ظَاهِرًا ،  
فَإِذَا أَخْبَرَ بِهِ وَلَمْ يَكُنْ لِبَيْتِهِمَا الظَّاهِرِ قَبْلَ قَوْلِهِمَا فِيهِ ، كَمَا يُقْبَلُ قَوْلُ الْمَرْأَةِ فِي الْحَيْضِ

ترجمہ

اور جب لڑکا اور لڑکی بالغ ہونے کے قریب ہوں اور ان کی بلوغت میں اشتباہ ہو مگر جب ان میں سے ایک کہہ دے کہ میں بالغ ہوں تو اس کے قول کا اعتبار کیا جائے گا۔ اور اس کے احکام بالغ لوگوں والے ہوں گے۔ کیونکہ بلوغت ایک باطنی چیز ہے اور ظاہری طوہر پر اس کا علم انہی کی جانب سے ہوگا پس جب ان لوگوں نے بلوغت خبر دی ہے اور ظاہری حالت نے ان کو جھٹلایا نہیں ہے تو اس بارے میں ان کی بات کا اعتبار کیا جائے گا جس طرح حیض کے بارے میں عورت کی بات کا اعتبار کیا جاتا ہے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں۔ کہ جب لڑکا بارہ سال اور لڑکی نو برس سے کم عمر تک ہرگز بالغ و بالغہ نہ ہوں گے۔ اور لڑکا لڑکی دونوں پندرہ برس کا بل کی عمر میں ضرور شرعاً بالغ و بالغہ ہیں، اگرچہ آثار بلوغ کچھ ظاہر نہ ہوں، ان عمروں کے اندر اگر آثار پائے جائیں، یعنی خواہ لڑکے خواہ لڑکی کو سونے خواہ چھتے میں انزال ہو یا لڑکی کو حیض آئے یا جماع سے لڑکا حاملہ کرے یا لڑکی کو حمل رہ جائے تو یقیناً بالغ و بالغہ ہیں، اور اگر آثار نہ ہوں مگر وہ خود کہیں کہ ہم بالغ و بالغہ ہیں، اور ظاہر حال ان کے قول کی تکذیب نہ کرتا ہو تو بھی بالغ و بالغہ سمجھے جائیں گے اور تمام احکام بلوغ کے نفاذ پائیں گے، اور اگر دائمی موچھ لگنا یا لڑکی کے پستان میں ابھار پیدا ہونا کچھ معتبر نہیں۔

اور لڑکے کے بلوغ استلام یا بیوی کو حاملہ کرنا یا انزال سے معلوم ہوگا اور لڑکی کا بلوغ حاملہ ہونے حیض اور احتلام سے ظاہر ہوگا۔ اگر دونوں میں کوئی علامت ظاہر نہ ہو تو مفتی بہ قول کے مطابق دونوں کی عمر پندرہ سال بنو جائے گی، اور کم از کم مدت بلوغ لڑکے میں بارہ سال اور لڑکی کی نو سال عمر ہے۔

دونوں مراعات تھے تو انھوں نے کہہ دیا کہ ہم بالغ ہیں تو تسلیم کیا جائے گا کہ بشرطیکہ ان کا ظاہر حال ان کو جھٹلانا نہ بنائے تو اس کے اقرار کی صحت کے لئے اس جیسوں کا بالغ ہونا ممکن ہو ورنہ اس کی بات قبول نہ ہوگی وہاں یہ تو اقرار کے بعد وہ بالغ کے حکم میں ہوں گے لہذا اب ان کا انکار قابل قبول نہ ہوگا۔ بشرطیکہ حال موافق ہو۔ (درمختار، کتاب حج، بیروت)۔

زیر تالیف بانوں اور دائمی کا اعتبار نہیں ہے۔ اور لڑکی کے پستانوں کا ابھار یا بیوی میں گہلا ظاہر روایت میں بلوغ کا حکم نہ ہوگا، اور یوں ہی آواز بھاری ہونا بھی معتبر نہیں، جیسا کہ ہالی کی نظم کی شرح میں ہے، ایدو السودا اور یونانی پنڈلی بغض اور موچھوں کے بال

بہ معتبر نہیں۔ واللہ تعالیٰ اعلم۔ (فتاویٰ شامی، کتاب جبر، بیروت)

حد بلوغت میں فقہی مذاہب کا بیان

لڑکوں کے معاملے میں احتلام اور لڑکیوں کے معاملے میں ایام ماہواری کا آغاز علامت بلوغ ہے۔ لیکن جزلہ کے اور لڑکیاں کسی وجہ سے دیر تک ان جسمانی تغیرات سے خالی رہ جاتی ہیں ان کے معاملہ میں فقہاء کے درمیان اختلاف ہے۔ امام شافعی، امام ابو یوسف، امام محمد، اور امام احمد کے نزدیک اس صورت میں 15 برس کے لڑکے اور لڑکی کو بالغ سمجھا جائے گا، اور امام ابو حنیفہ کا بھی ایک قول اس کی تائید میں ہے۔ لیکن امام اعظم کا مشہور قول یہ ہے کہ اس صورت میں 17 برس کی لڑکی اور 18 برس کے لڑکے کو بالغ قرار دیا جائے گا۔ یہ دونوں قول کسی شخص پر نہیں بلکہ فقہی مذاہب پر مبنی ہیں، لہذا ضروری نہیں ہے کہ تمام دنیا میں ہمیشہ 15 یا 18 برس کی عمر ہی کو غیر حکم لڑکوں اور غیر حائضہ لڑکیوں کے معاملے میں حد بلوغ مانا جائے۔ دنیا کے مختلف ملکوں میں، اور مختلف زمانوں میں جسمانی نشوونما کے حالات مختلف ہوا کرتے ہیں۔ اصل چیز یہ ہے کہ عموماً کسی ملک میں جن عمروں کے لڑکوں اور لڑکیوں کو احتلام اور ایام ماہواری ہونے شروع ہوتے ہوں ان کا اوسط فرق نکال لیا جائے، اور پھر جن لڑکوں اور لڑکیوں میں کسی غیر معمولی وجہ سے یہ علامات اپنے مستعد وقت پر نہ ظاہر ہوں ان کے لیے زیادہ سے زیادہ معیار پر اس اوسط کا اضافہ کر کے اسے بلوغ کی عمر قرار دے دیا جائے۔ مثلاً کسی ملک میں بالعموم کم سے کم 12 اور زیادہ سے زیادہ 15 برس کے لڑکے کو احتلام ہوا کرتا ہو، تو اوسط فرق ڈیڑھ سال ہو گا، اور غیر معمولی قسم کے لڑکوں کے لیے ہم ساڑھے سولہ برس کی عمر کو بلوغ قرار دے سکیں گے۔ اسی قاعدے پر مختلف ممالک کے اہل قانون اپنے ہاں کے حالات کا لحاظ کرتے ہوئے ایک حد مقرر کر سکتے ہیں۔

15 برس کی حد کے حق میں ایک حدیث پیش کی جاتی ہے، اور وہ ابن عمر کی یہ روایت ہے کہ میں 14 سال کا تھا جب غزوہ خندق کے موقع پر، جبکہ میں 15 سال کا تھا، مجھے دوبارہ پیش کیا گیا اور آپ نے مجھ کو اجازت دے دی (صحاح ستہ و مسند احمد)۔ لیکن یہ روایت دود جود سے قابل استدلال نہیں ہے۔ اول یہ کہ غزوہ فتح شوال 3ھ کا واقعہ ہے اور غزوہ خندق بقول محمد بن اسحاق شوال 5ھ میں اور بقول ابن سعد ذی اسعدہ 5ھ میں پیش آیا۔ دونوں واقعات کے درمیان پورے دو سال یا اس سے زیادہ کا فرق ہے۔ اب اگر غزوہ احد کے زمانے میں ابن عمر 14 سال کے تھے تو کس طرح ممکن ہے کہ غزوہ خندق کے زمانے میں وہ صرف 15 سال کے ہوں؟ وہ ہو سکتا ہے کہ انہوں نے 12 سال 11 مہینے کی عمر کو 14 سال، اور 15 برس 11 مہینے کی عمر کا 15 سال کہہ دیا ہو۔ دوسری وجہ یہ ہے کہ لڑائی کے لیے بالغ ہونا اور چیز ہے اور معاشرتی معاملات میں قانوناً بالغ ہونا اور چیز۔ ان دونوں میں کوئی لازمی تعلق نہیں ہے کہ ایک کو دوسرے کے لیے دلیل بنایا جاسکتے۔ لہذا صحیح یہ ہے کہ غیر حکم لڑکے کے لیے 15 برس کی عمر مقرر کرنا ایک قیاس و اجتہادی حکم ہے، کوئی منصوص حکم نہیں ہے۔

## بَابُ التَّحْجَرِ بِسَبَبِ الدِّينِ

﴿یہ باب قرض کے سبب حجر کے بیان میں ہے﴾

باب قرض کے سبب حجر کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ بدرالدین یعنی فتنی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ قرض کی وجہ سے حجر کا حکم ہے یہ قرض والوں اور قرض کے مالکوں کے درمیان مطالبہ میں مشروط ہے۔ اور اس سبب سے یہ سلیقہ پر حجر ہونے سے مؤخر ذکر کی ہے کیونکہ یہ مرکب کے حکم میں ہے اور مرکب ہمیشہ مفرد سے مؤخر ہوتا ہے۔ اسی سبب کو علامہ ابن محمود ہارثی علیہ الرحمہ نے بھی بیان کیا ہے۔

(الہدایہ شرح الہدایہ، کتاب حجر، حقانیہ ملتان)

دین کے سبب حجر نہ ہونے کا بیان

(قَالَ أَبُو حَبِيبَةَ: لَا أَحْجَرُ فِي الدِّينِ، وَإِذَا وَجِبَتْ ذُبُونٌ عَلَى رَجُلٍ وَطَلَبَ غُرْمَاؤُهُ حَبْسَهُ وَالْحَجَرَ عَلَيْهِ لَمْ أَحْجَرُ عَلَيْهِ) لِأَنَّ فِي الْحَجَرِ إِهْدَارَ أَهْلِيَّتِهِ فَلَا يَجُوزُ لِلدَّفْعِ ضَرَرٍ خَاصٍّ.

(فَإِنْ كَانَ لَهُ مَالٌ لَمْ يَتَصَرَّفْ فِيهِ الْحَاكِمُ) لِأَنَّهُ نَوْعُ حَجَرٍ، وَلِأَنَّهُ تِجَارَةٌ لَا عَنْ تَرَاضٍ فَيَكُونُ بَاطِلًا بِالنَّصِّ (وَلَكِنْ يَحْبُسُهُ أَبَدًا حَتَّى يَبِيعَهُ فِي دِينِهِ) إِيْقَاءَ لِحَقِّ الْغُرْمَاءِ وَدَفْعًا لِظُلْمِهِ (وَقَالَا: إِذَا طَلَبَ غُرْمَاءُ الْمُفْلِسِ الْحَجَرَ عَلَيْهِ حَجَرَ الْقَاضِي عَلَيْهِ، وَمَنَعَهُ مِنَ الْبَيْعِ وَالتَّصَرُّفِ وَالْإِقْرَارِ حَتَّى لَا يُضَرَّ بِالْغُرْمَاءِ) لِأَنَّ الْحَجَرَ عَلَى السَّفِيهِ إِنَّمَا جَوَازُهُ نَظَرًا لَهُ، وَفِي هَذَا الْحَجَرِ نَظَرٌ لِلْغُرْمَاءِ لِأَنَّهُ عَسَاهُ يُلْجِئُ مَالَهُ فَيَقْتُلُ حَقَّهُمْ، وَمَعْنَى قَوْلِهِمَا وَمَنَعَهُ مِنَ الْبَيْعِ أَنْ يَكُونَ بِأَقْلٍ مِنْ ثَمَنِ الْمِثْلِ، أَمَّا الْبَيْعُ بِثَمَنِ الْمِثْلِ لَا يُبْطِلُ حَقَّ الْغُرْمَاءِ وَالْمَنَعُ لِحَقِّهِمْ فَلَا يَمْنَعُ مِنْهُ.

ترجمہ

حضرت سیدنا امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ نے فرمایا کہ میں دین کے سبب حجر کو جائز نہیں سمجھتا جب کسی آدمی پر بہت سارے

قرض ہوں اور قرض خواہ اس سے مطالبہ کرے تو قاضی اس کو قید کر دے لیکن اس پر پابندی نہ لگائے اس لئے کہ حجر میں اس کی اہلیت کو باطل کرنا ہے اس لئے خاص نقصان کو دور کرنے کے لئے حجر جائز نہیں ہوگا اور جب مدیون کے پاس مال ہو تو حاکم اس میں تصرف نہ کرے اس لئے کہ حاکم کا تصرف بھی ایک طرح کا حجر ہے اور اس لئے کہ یہ ایسی تجارت ہے جو مدیون کی مرضی سے خالی ہے لہذا یہ نص کے اعتبار سے باطل ہوگی البتہ حاکم اس کے مال کو روکے رکھے تاکہ اس کے قرضہ کی ادائیگی میں اس کو پیچھے اور قرض خواہوں کا حق ادا ہو جائے اور مدیون کا ظلم ختم ہو جائے۔

صاحبین علیہما الرحمہ فرماتے ہیں کہ جب مفلس مدیون کے غرامہ اس پر حجر کا مطالبہ کریں تو قاضی اس پر پابندی لگا کر اس کو بیع اور تصرف و اقرار سے روک دے تاکہ غرامہ کا نقصان نہ ہو اس لئے کہ بے وقوف پر مہربانی کی غرض سے ہم نے اس کو مجبور کرنا جائز قرار دیا ہے اور اس حجر میں قرض خواہوں پر مہربانی ہے اس لئے کہ ہو سکتا ہے کہ مدیون اپنا مال ضائع کر دے اور غرامہ کا حق فوت ہو جائے اور صاحبین علیہما الرحمہ کے منہ من الیہ کہنے کا مطلب یہ ہے کہ وہ بیع جمع کے ضمن میں سے کم ہو اور ضمن میں بیع کرنے سے غرامہ کا حق فوت نہیں ہوتا حالانکہ ان کے حق ہی کے سبب منع کیا جاتا ہے لہذا جب بیع سے ان کا حق باطل نہیں ہوگا تو مدیون کو بیع سے بھی نہیں روکا جائے گا۔

### احتمال فسخ و ابطال ہزل والے تصرفات میں حجر کے اثر کا بیان

علامہ علاء الدین خنی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ سفیہ یعنی جس آزاد عاقل بالغ پر حجر ہوا اس کے وہ تصرفات جو فسخ کا احتمال رکھتے ہیں اور ہزل سے باطل ہو جاتے ہیں انھیں میں حجر کا اثر ہوتا ہے کہ یہ شخص نابالغ عاقل کے حکم میں ہوتا ہے اور جو تصرفات ایسے ہیں کہ فسخ ہو سکیں اور نہ ہزل سے باطل ہوں ان میں حجر کا اثر نہیں ہوتا لہذا نکاح، طلاق، عتاق، استیلاء، تدبیر، وجوب زکوٰۃ و فطرہ و حج و دیگر عبادات بدنیہ، باپ دادا کی ولایت کا زائل ہونا، نفقہ میں خرچ کرنا یعنی اپنے اور اہل و عیال پر اور ان لوگوں پر خرچ کرنا جن کا نفقہ اس کے ذمہ واجب ہے، نیک کاموں میں ایک تہائی تک وصیت کرنا، عتوبات کا اقرار کرنا یہ چیزیں وہ ہیں کہ باوجود حجر بھی صحیح ہیں اور ان کے علاوہ جن میں ہزل کا اعتبار ہے وہ قاضی کی اجازت سے کر سکتا ہے یعنی قاضی اگر نائذ کر دے گا تو نائذ ہو جائیں گے۔ (فتاویٰ شامی، کتاب حجر، بیروت)

### تلف مال کے سبب قاضی کے حجر کرنے میں مہم اہم اربعہ

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک قاضی غلام پر حجر کا حکم جاری نہ کرے گا۔ جبکہ امام مالک، امام شافعی اور امام احمد کے تصرف سے روک دیا جائے گا جیسا کہ صاحبین کا موقف ہے۔

صاحبین علیہما الرحمہ فرماتے ہیں کہ جب مفلس مدیون کے غرامہ اس پر حجر کا مطالبہ کریں تو قاضی اس پر پابندی لگا کر اس کو بیع اور تصرف و اقرار سے روک دے تاکہ غرامہ کا نقصان نہ ہو۔ (شرح الوقایہ، کتاب حجر، بیروت)



حضرت زید بن اسلم رضی اللہ عنہ نے اپنے باپ سے روایت ہے کہ عبد اللہ بن عبد اللہ رضی اللہ عنہ بنے حضرت عمر بن خطاب کے ایک لشکر کے ساتھ نکلے جہاد کے واسطے عراق کی طرف جب لوٹے تو ابو موسیٰ اشعری کے پاس گئے جو حاکم تھے بصرے کے انہوں نے کہا ہر جا اور سہلا جہاد کا ش میں تم کو کچھ نفع پہنچا سکتا تو پہنچاتا میرے پاس کچھ روپیہ ہے اللہ کا جس کو میں بھیجتا چاہتا ہوں حضرت عمر رضی اللہ عنہ کے پاس تو میں وہ روپے تم کو قرض دے دیتا ہوں اس کا اسباب خرید لو عراق سے پھر مدینہ میں اس مال کو بیچ کر اصل روپیہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ کو دینا اور بیع تم لے لینا انہوں نے کہا ہم بھی یہ چاہتے ہیں ابو موسیٰ نے ایسا ہی کیا اور حضرت عمر رضی اللہ عنہ کو لکھ بھیجا کہ ان دونوں سے اصل روپیہ وصول کر لیجے گا جب دونوں مدینہ کو آئے انہوں نے مال بیچا اور بیع حاصل کر پھر اصل مال لے کر حضرت عمر رضی اللہ عنہ کے پاس گئے حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے پوچھا کہ ابو موسیٰ رضی اللہ عنہ نے لشکر کے سب لوگوں کو اتنا روپیہ قرض دیا تھا انہوں نے کہا نہیں حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے کہا پھر تم کو امیر المؤمنین کا بیٹا سمجھ کر یہ روپیہ دیا ہوگا اصل روپیہ اور بیع دونوں دے دو عبد اللہ تو چپ ہو رہے اور عبد اللہ نے کہا اب امیر المؤمنین تم کو ایسا نہیں کرتا چاہئے اگر مال تلف ہوتا یا نقصان ہوتا تو ہم نہان دیتے حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے کہا نہیں دے دو عبد اللہ رضی اللہ عنہ چپ ہو رہے عبد اللہ نے پھر جواب دیا اتنے میں ایک شخص حضرت عمر کے مصاحبوں میں سے ہوا اچھے امیر المؤمنین تم اس کو مضبوط کر دو تو بہتر ہے حضرت عمر نے کہا میں نے کیا پھر حضرت نے اصل مال اور نصف بیع لیا اور عبد اللہ اور عبد اللہ نے آدھا بیع لیا۔

(موطائما مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1280)

### قاضی کا مفلس کے مال کی نیلامی کرنے کا بیان

قَالَ (وَبَاعَ مَالَهُ إِنَّ الْمُتَّعَ الْمُفْلِسَ مِنْ بَيْعِهِ وَقَسَمَهُ بَيْنَ غُرْمَائِهِ بِالْحَصَصِ عَنْهُمَا) لَأَنَّ الْبَيْعَ مُسْتَحَقٌّ عَلَيْهِ لِإِبْقَاءِ ذَنْبِهِ حَتَّى يَحْسِبَ لِأَجَلِهِ، فَإِذَا امْتَنَعَ تَابَ الْقَاضِي مَنَابَهُ كَمَا فِي الْحَبِّ وَالْعَنَةِ.

قُلْنَا: السَّلَاحَةُ مَوْهُومَةٌ، وَالْمُسْتَحَقُّ قَضَاءُ الدَّيْنِ، وَالْبَيْعُ لَيْسَ بِطَرِيقٍ مُعَيَّنٍ لِلذِّكِّ، بِخِلَافِ الْحَبِّ وَالْعَنَةِ وَالْحَبْسِ لِقَضَاءِ الدَّيْنِ بِمَا يَخْتَارُهُ مِنَ الطَّرِيقِ، كَيْفَ وَلَوْ صَحَّ الْبَيْعُ كَانَ الْحَبْسُ إِضْرَارًا بِهِمَا بِتَأْخِيرِ حَقِّ الدَّائِنِ وَتَعَذُّبِ الْمُدْيُونِ فَلَا يَكُونُ مَشْرُوعًا.

ترجمہ

فرمایا کہ جب مفلس اپنا مال خرچ کرنے پر قادر نہ ہو تو صاحبین علیہا الرحمہ کے نزدیک قاضی اس کا مال بیچ کر اس کو مفلس کے قرض خواہوں میں ان کے حصوں کی مقدار ان میں تقسیم کر دے گا اس لئے کہ اس پر اپنا دین ادا کرنے کے لئے اپنا مال بیچنا واجب

ہے حتیٰ کہ بیع نہ کرنے کے سبب اس کو مجبور کر دیا جاتا ہے اور جب مفلس بیع نہ کر سکے تو قاضی اس کے قائم مقام ہو کر بیع کرے گا جس طرح کہ محبوب اور عینین میں قاضی اس کے قائم مقام ہوتا ہے ہم کہتے ہیں کہ تجلیہ موہوم ہے اور دین اداء کرنا واجب ہے اور دیون کو اداء کرنے کے لئے بیع ضروری نہیں ہے محبوب اور عینین کے خلاف اور مفلس کو قرض اداء کرنے کے لئے قید کیا جاتا ہے نہ کہ بیع کے لئے اس لئے کہ بیع درست نہیں ہوگی اور جب بیع کو درست مان لیا جائے تو قید کرنے میں دائن اور مدیون کو نقصان ہوگا کہ دائن کا حق موخر ہوگا اور مدیون کو تکلیف ہوگی اس لئے قید کرنا جائز نہیں ہے۔

شرح

اگر کوئی قرض خواہ مقرض کے ہاں اپنی چیز (جس کی مقرض نے قیمت ابھی ادا نہ کی تھی) بچھہ پالے تو وہ اس کی ہوگی۔ (بخاری۔ کتاب فی الاستقراض۔ باب من وجد ماله عند مفلس نیز مسلم۔ کتاب المساقاة والمزارعة، باب من ادرك ماله)

دیوالیہ کی صورت میں اسلامی عدالت مقرض کی جائداد کی قرق کر سکتی ہے۔ چنانچہ حضرت کعب بن مالک اپنے باپ سے روایت کرتے ہیں کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت معاذ کو اپنے مال میں تصرف کرنے سے روک دیا تھا اور وہ مال ان کے قرض کی ادائیگی کے لئے فروخت کیا گیا۔ (رواہ دارقطنی و صحیحہ الحاکم و اخرجہ ابو داؤد مرسلہ)

البتہ وزن ذیل اشیاء قرق سے مستثنیٰ کی جائیں گی (۱) مفلس کے رہنے کا مکان، (۲) اس کے اور اس کے اہل خانہ کے پہننے والے کپڑے، (۳) اگر تاجر ہے تو بار دانا اور صنعت کس ہے تو اس کے کام کرنے کے اوزار، (۴) اس کے اور اس کے اہل خانہ کے کھانے پینے کا سامان اور گھر کے برتن وغیرہ (فتاویٰ، ج ۳ ص ۴۰۸)

فتنہا نے تصریح کی ہے کہ ایک شخص کے رہنے کا مکان، کھانے کے برتن، پہننے کے کپڑے اور وہ آلات جن سے وہ اپنی روزی کما تا ہو، کسی حالت میں قرق نہیں کیے جاسکتے۔

مدیون پر درہم کا قرض ہونے پر قاضی کا درہم غرامہ کو دینے کا بیان

قَالَ (وَإِنْ كَانَ دَيْنُهُ دَرَاهِمَ وَلَهُ دَرَاهِمُ قَضَى الْقَاضِي بِغَيْرِ أَمْرِهِ) وَهَذَا بِالْإِجْمَاعِ ، لِأَنَّ لِلدَّائِنِ حَقَّ الْأَخْذِ مِنْ غَيْرِ رِضَاةٍ فَلِلْقَاضِي أَنْ يُعِينَهُ (وَإِنْ كَانَ دَيْنُهُ دَرَاهِمَ وَلَهُ دَنَانِيرُ أَوْ عَلَى صِدْقٍ ذَلِكَ بَاعَهَا الْقَاضِي فِي دَيْنِهِ) وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ اسْتِحْسَانٌ .

وَالْقِيَاسُ أَنْ لَا يَبِيعَهُ كَمَا فِي الْعُرُوضِ ، وَلِهَذَا لَمْ يَكُنْ لِصَاحِبِ الدَّيْنِ أَنْ يَأْخُذَهُ جَبْرًا . وَجْهُ اسْتِحْسَانِ أَنَّهُمَا مُتَّحِدَانِ فِي التَّمَنِّيَةِ وَالْمَالِيَةِ مُخْتَلِفَانِ فِي الصُّورَةِ ، فَبِالنَّظَرِ إِلَى الْإِتِّحَادِ يَبْثُ لِلْقَاضِي وَلَايَةُ التَّصْرِيفِ ، وَبِالنَّظَرِ إِلَى الْإِخْتِلَافِ يُسَلَّبُ عَنِ الدَّائِنِ

وَلَا يَتَى الْأَخْلَعَ عَمَلًا بِالشَّهْبَيْنِ، بِخِلَافِ الْعَرُوضِ لِأَنَّ الْفَرْصَ يَتَعَلَّقُ بِصُورِهَا وَأَعْيَانِهَا،  
أَمَّا السُّقُودُ فَمَوْسَائِلُ فَالْفَرْقَا. (وَيَسْأَعُ فِي الدِّينِ السُّقُودُ ثُمَّ الْعَرُوضُ ثُمَّ الْعَقَارُ يُبْدَأُ  
بِالْأَيْسَرِ فَالْأَيْسَرُ) لِمَا فِيهِ مِنَ الْمَشَارَعَةِ إِلَى قَضَاءِ الدِّينِ مَعَ مَرَاعَةِ جَانِبِ الْمَذْبُورِ  
(وَيُتْرَكُ عَلَيْهِ دَسْتُ مَنْ يَبِادُ بِدِينِهِ وَيَسْأَعُ الْبَاقِي) لِأَنَّ بِهِ كِفَايَةً وَقِيلَ دَسْتَانٍ وَهُوَ  
اخْتِيَارُ شُبُهِسِ الْأَتَمَةِ الْحُلُوتَانِي، لِأَنَّهُ إِذَا غَسَلَ ثِيَابَهُ لَا بُدَّ لَهُ مِنْ مَلْبَسٍ.

ترجمہ

فرمایا کہ جب مدیون پر دراہم کا قرض ہو اور اس کے پاس دراہم موجود ہوں تو قاضی اس کے حکم کے بغیر ہی دراہم کی ادائیگی کا فیصلہ کر دے گا اس میں کسی کا اختلاف نہیں ہے اس لئے کہ دائن کو مدیون کی مرضی کے خلاف اپنا حق لینے کا اختیار ہے لہذا قاضی کو دائن کی اعانت کرنے کا حق ہے اور جب دین دراہم کا ہو اور مدیون کے پاس دنانیر ہوں یا اس کے برعکس کوئی چیز ہو تو قاضی اس کے دین میں دنانیر کو بیچ دے یہ حکم حضرت سیدنا امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے نزدیک ہے اور استحسان پر مبنی ہے قیاس یہ ہے کہ قاضی اس کو نہ بیچے جس طرح کہ عروض میں ہوتا ہے اس لئے قرض خواہ کو جبر کے طور پر وہ مال لینا جائز نہیں ہے۔

استحسان کی دلیل یہ ہے کہ دراہم اور دنانیر فضیلت اور بابت میں متحد ہیں اور صورت کے اعتبار سے مختلف ہیں لہذا اتحاد کو دیکھتے ہوئے قاضی کو تصرف کی اہلیت ملے گی اور اختلاف کی طرف دیکھیں تو دائن سے ولایت اخذ سلب ہو جائے گی دونوں مشابہتوں پر عمل کرتے ہوئے عروض کے خلاف اس لئے کہ ان میں صورت اور اعیان سے غرض وابستہ ہوتی ہے رہے نقد و وہ وسائل ہیں اس لئے کہ ان دونوں میں فرق ہے دین ادا کرنے کے لئے پہلے نقد بیچ جائیں پھر عروض بیچ جائیں پھر عتقار جس میں سہولت ہو پہلے اسی سے آغاز کیا جائے گا اس لئے کہ اس میں مدیون کی رعایت کے ساتھ دین کی ادائیگی میں بھی جلدی ہو جائے گی اور مدیون کے کپڑوں میں سے ایک جوڑا چھوڑ کر باقی سب بیچ دے جائیں اس لئے کہ ایک جوڑا کافی ہے ایک قول یہ ہے کہ دو جوڑے چھوڑ دے جائیں اس لئے کہ جب وہ اپنے کپڑے دھوئے گا تو اس کو ایک اور جوڑے کی ضرورت ہوگی۔

قرض ادا نہ کرنے پر وعید کا بیان

نبی ﷺ کا فرمان ہے: لَا تَحْفَظُوا أَنْفُسَكُمْ. تم خودکشی نہ کرو۔ صحابہ کرام نے عرض کیا یا رسول اللہ ﷺ و ما تَحْتَفِ أَنْفُسَنَا؟ یا رسول اللہ ﷺ ہمارا خودکشی کرنا کیسے ہے؟ آپ ﷺ نے فرمایا: بِالذِّينِ. قرض کے ساتھ۔

(المستدرک علی الصحیحین، کتاب المبیوع)

نبی اکرم ﷺ جس عمل کو خودکشی قرار دے رہے ہوں کیا اس سے زیادہ ناپسندیدہ عمل، انسان کی اپنی ذات کے لیے کوئی اور ہو سکتا ہے؟ یقیناً نہیں۔ لیکن یہ عمل اس وقت اور زیادہ قابلِ مذمت و لائقِ نفرت بن جاتا ہے جب قرض لینے والا قرض لینے کے وقت مال

قرض کو ہڑپ کرنے کی نیت کیے ہوئے ہوتا ہے۔ درحقیقت قرض کی یہی وہ صورت ہوتی ہے جو انسان کے لیے خودکشی کا موجب بن جاتی ہے۔ اسی لیے اسلامی تعلیمات کی رو سے حصول قرض کی جو شرائط متعین کی گئی ہیں ان کی رو سے حسب ذیل ہے۔

قرض صرف جائز ضروریات کی تکمیل کے لیے لیا جانا چاہیے۔ لہذا ولع اور اسراف و تنہر کے لیے قرض کا حصول کسی بھی صورت جائز نہیں ہے۔ ایک حدیث مبارک کی روشنی میں قیامت کے دن مقرر قرض سے اللہ تعالیٰ حصول قرض کی وجہ دریافت کریں گے۔ (مسند احمد نمبر 1708) (مس ہے۔

اللہ تعالیٰ روز قیامت مقرر قرض کو بلائے گا، اسے سامنے کھڑا کیا جائے گا اور پھر کہا جائے گا: اے ابن آدم! تو نے یہ قرض کس لیے لیا؟ تو نے لوگوں کے حقوق کو کیوں ضائع کیا؟ وہ شخص جواب میں کہے گا: اے میرے رب! بلاشبہ آپ جانتے ہیں کہ میں نے یقینی طور پر یہ قرض تو لیا، لیکن اسے میں نے کھانے، پینے اور پہننے میں نہیں اڑایا، نہ ہی اسے برباد کیا، بلکہ میں نے تو اس لیے لیا تھا کہ یا تو میرے ہاں آگ لگ گئی تھی، یا مال و متاع چوری ہو گیا تھا یا کاروبار میں خسارہ واقع ہو گیا تھا۔

اس حدیث مبارک میں حصول مقصد کی صراحت جس انداز میں کر دی گئی ہے، اس کے بعد مزید کئی وضاحت کی ضرورت باقی نہیں رہتی۔ آج ہم معاشرتی رکھ رکھاؤ کے لیے قرض لینے میں ذرہ برابر بھی عار محسوس نہیں کرتے، جبکہ اللہ تعالیٰ کے رو برو کھڑا مقرر قرض، بنیادی ضروریات کی تکمیل کے لیے بھی حصول قرض کی نفی کر رہا ہے۔ ایسے میں ہمارے لیے کیا یہ لمحہ فکریہ نہیں ہے کہ جب ہم حصول قرض کے لیے کسی بھی فرد یا ادارے کے سامنے دست سوال دراز کرتے ہیں تو ہماری غرض و غایت کیا ہوتی ہے؟ ہمارا ح نظر کیا ہوتا ہے؟ اور ہمارے اندر کون سا داعیہ کارفرما ہوتا ہے؟

تفائے دین کے بعد مدیون حجر کے اقرار کا بیان

قَالَ (فَبِأَن أَقْرَ فِي حَالِ الْحَجْرِ بِإِفْرَاقٍ لِّزِمَهُ ذَلِكَ بَعْدَ قَضَاءِ الدَّيُونِ) ، لِأَنَّهُ تَعَلَّقَ بِهَذَا السَّأْلِ حَقُّ الْأَوَّلِينَ فَلَا يَتِمَّ كُنْ مِنْ إِنْطَالِ حَقِّهِمْ بِالْإِفْرَاقِ لِغَيْرِهِمْ ، بِخِلَافِ الْإِسْتِهْلَاكِ لِأَنَّهُ مُشَاهِدٌ لَا مَرَدَّ لَهُ (وَلَوْ اسْتَفَادَ مَا لَا آخَرَ بَعْدَ الْحَجْرِ نَفَذَ إِفْرَاقُهُ فِيهِ) لِأَنَّ حَقَّهُمْ لَمْ يَتَعَلَّقْ بِهِ لِعَدَمِهِ وَقَدْ تَعَلَّقَ الْحَجْرُ .

قَالَ (وَيُسْفَقُ عَلَى الْمُفْلِسِ مِنْ مَالِهِ وَعَلَى زَوْجِيهِ وَوَلَدِهِ الصَّغِيرِ وَذَوِي أَرْحَامِهِ مِمَّنْ يَجِبُ نَفَقَتُهُ عَلَيْهِ) لِأَنَّ حَاجَتَهُ الْأَصْلِيَّةَ مُقَدَّمَةٌ عَلَى حَقِّ الْغُرَمَاءِ ، وَلِأَنَّهُ حَقٌّ ثَابِتٌ لِغَيْرِهِ فَلَا يُبْطَلُهُ الْحَجْرُ ، وَلِهَذَا لَوْ تَزَوَّجَ امْرَأَةً كَانَتْ فِي مِقْدَارِ مَهْرٍ مِثْلِهَا أَسْوَةٌ لِلْغُرَمَاءِ .

ترجمہ

فرمایا کہ جب مدیون جرمی حالت میں کوئی اقرار کرے تو قضائے دین کے بعد یہ اقرار اس پر لازم ہوگا اس لئے کہ اس مال سے پہلے قرض خواہوں کا حق متعلق ہو چکا ہے لہذا دوسرے کے حق کا اقرار کر کے وہ پہلے کے حق کو باطل نہیں کر سکتا اس صورت کے خلاف کہ جب مجبور نے کسی کا مال ہلاک کیا ہو اس لئے کہ یہ مشاہدہ ہے جس کو کوئی ٹال نہیں سکتا جب حجر کے بعد مجبور نے کوئی مال کمایا تو اس میں مجبور کا اقرار نافذ ہوگا اس لئے کہ حجر کے وقت یہ مال معدوم تھا اور اس سے غراء کا حق متعلق نہیں ہو پایا ہے۔

فرمایا کہ مفلس کے مال میں سے اس کی بیوی پر اس کے چھوٹے بچوں پر اس کے ذوی الارحام میں سے اس پر جس کا نفقہ واجب ہوگا اس پر خرچ کیا جائے گا اس لئے کہ اس کی حالت اصلی غراء کے حق سے مقدم ہے اور اس لئے کہ نفقہ دینا مفلس کے علاوہ کے لئے ثابت شدہ حق ہے لہذا اگر اس کو باطل نہیں کر سکتا اسی لئے جب مجبور نے کسی عورت سے نکاح کیا مہر میں یہ عورت غراء کے برابر ہوگی۔

شرح

مصنف علیہ الرحمہ نے فقہی اصول کے مطابق اس مسئلہ میں اس سے استدلال کیا ہے کہ مشاہدہ یعنی قرائن سے جو بات ثابت ہو جائے وہ محتاج دلیل نہیں ہوتی کیونکہ قرینہ خود بہت بڑی دلیل ہے جو دلائل سے بے پرواہ کر دیتی ہے۔

مفلس کی قید کا مطالبہ کرنے کا بیان

قَالَ ( فَإِنْ لَمْ يُعْرِفْ لِلْمُفْلِسِ مَالٌ وَطَلَبَ غُرْمَاؤُهُ حَبْسَهُ وَهُوَ يَقُولُ لَا مَالَ لِي حَبْسَهُ الْحَاكِمُ لِي كُلِّ ذَيْنَ التَّزَمَهُ بِعَقْدٍ كَالْمَهْرِ وَالْكَفَالَةِ ) وَقَدْ ذَكَرْنَا هَذَا الْفَصْلَ بِوُجُوهِهِ فِي كِتَابِ آدَبِ الْقَاضِي مِنْ هَذَا الْكِتَابِ فَلَا نَعْمَلُهَا ،

إِلَى أَنْ قَالَ : وَكَذَلِكَ إِنْ أَقَامَ الْبَيِّنَةُ أَنَّهُ لَا مَالَ لَهُ : يَغْنِي خَلْيَ سَبِيلَهُ لَوْ جُوبِ النَّظَرَةُ إِلَى الْمَيْسَرَةِ ، وَلَوْ مَرَضَ فِي الْحَبْسِ يَتَّقَى فِيهِ إِنْ كَانَ لَهُ خَادِمٌ يَقُومُ بِمُعَالَجَتِهِ ، وَإِنْ لَمْ يَكُنْ أَخْرَجَتْ تَحَرُّرًا عَنْ هَلَاقِهِ ، وَالْمُخْتَرَفُ فِيهِ لَا يُمَكِّنُ مِنَ الْإِسْتِغَالِ بِعَمَلِهِ هُوَ الصَّحِيحُ لِيَضْحَرَ قَلْبُهُ لَيُسَبِّحَ عَلَى قَضَاءِ ذَنْبِهِ ، بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَتْ لَهُ جَارِيَةٌ وَفِيهِ مَوْضِعٌ يُمَكِّنُهُ فِيهِ وَطَوَّهَا لَا يُمْنَعُ عَنْهُ لِأَنَّهُ قَضَاءُ إِحْدَى الشُّهُوبَيْنِ لَيُغْتَبَرُ بِقَضَاءِ الْأُخْرَى .

قَالَ ( وَلَا يَحُولُ بَيِّنَةٌ وَبَيِّنَ غُرْمَاؤُهُ بَعْدَ خُرُوجِهِ مِنَ الْحَبْسِ بِإِلَازِمُونَهُ وَلَا يَمْنَعُونَهُ مِنْ

التَّصَرُّفِ وَالسَّفَرِ) لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (لِصَاحِبِ الْحَقِّ يَدَ وَلِسَانٍ) أَرَادَ  
بِالْيَدِ الْمُلَازِمَةَ وَبِاللسَانِ التَّقَاضِيَّ.

ترجمہ

فرمایا کہ جب مفلس کے کسی مال کا علم نہ ہو اور اس کے قرض خواہ اس کی قید کا مطالبہ کریں اور وہ یہ کہہ رہا ہو کہ میرے پاس مال نہیں ہے تو حاکم ہر اس دین کے عوض اس کو قید کرے گا جس کا عقد کے سبب اس نے التزام کیا ہو جس طرح کہ میرا دو کمالہ۔ ہم نے اس کتاب کی کتاب ادب القاضی میں اس فصل کو تمام اسباب کے سمیت بیان کر دیا ہے لہذا یہاں ہم اس کا اعادہ نہیں کریں گے۔

اسی طرح جب مدیون بینہ پیش کر دے کہ میرے پاس مال نہیں ہے یعنی اس کا راستہ چھوڑ دیا جائے اس لئے کہ سیر تک انتظار کرنا واجب ہے جب مدیون قید خانے میں بیمار ہو جائے تو اس کو اسی میں رکھا جائے گا اس شرط کے ساتھ کہ اس کا کوئی خادم ہو جو اس کا علاج و معالجہ کر دے اور جب اس کا کوئی خادم نہ ہو تو حاکم اس کو قید خانے سے نکال دے گا تاکہ وہ ہلاکت سے بچ جائے اور پیشہ ور آدمی و قید خانے میں کام کرنے کی اجازت نہیں دی جائے گی یہی درست ہے تاکہ اس کا دل طول ہو جائے اور وہ اپنا قرض ادا کرنے کے لئے کمر بستہ ہو جائے اس صورت کے خلاف کہ جب اس کی کوئی باندی ہو اور قید خانے میں کوئی ایسی جگہ ہو جہاں باندی سے ہم بستری کرنا ممکن ہے تو اس کو ہم بستری کرنے سے نہیں روکا جائے گا اس لئے کہ یہ دو میں سے ایک شہوت کو پورا کرتا ہے لہذا اس کو دوسری شہوت پوری کرنے پر قیاس کیا جائے گا۔

فرمایا کہ مفلس کے قید خانے سے نکلنے کے بعد قاضی اس کے اور اسکے غراء کے درمیان حائل نہ ہو بلکہ غراء ہمیشہ اس کے ساتھ رہیں گے اور اس کو تصرف اور سفر سے نہ روکے اس لئے کہ حضور ﷺ نے فرمایا کہ حق والے کے لئے ہاتھ بھی ہے اور زبان بھی ہے ہاتھ سے مراد ساتھ لگے رہنا ہے اور زبان سے مراد مطالبہ کرنا ہے۔

شرح

اسلامی تعلیمات اور فقہائے اسلام کی آراء میں مقروض، اگر قرض کی ادائیگی سے پہلے قید کر رہا ہے تو اسے جیل میں ڈالا جاسکتا ہے۔ امام سفیان، امام کعب، علامہ ابن حجر اور امام حنفی رحمہم اللہ تعالیٰ اسی کے قائل ہیں۔ قاضی شریع رحمہ اللہ نے قرض نہ ادا کرنے والوں کو قید کرنے کی سرزمانی۔

بدامنی کرنے کو اکثر مفسرین نے اس جگہ نہ ہزنی اور ڈکیتی مراد لی ہے مگر الفاظ کو عموم پر رکھا جائے تو مضمون زیادہ وسیع ہو جاتا ہے آیت کا جو شان نزول احادیث صحیحہ میں بیان ہوا وہ بھی اسی کو مقتضی ہے کہ الفاظ کو ان کے عموم پر رکھا جائے اللہ اور اس کے رسول ﷺ سے جنگ کرنا "یا" زمین میں فساد اور بدامنی پھیلانا یہ دو لفظ ایسے ہیں جن میں کفار کے حملے ارتداد کا فتنہ، ہزنی، ڈکیتی،

ناحق قتل و سب، بجرمانہ سازشیں اور مظلومانہ پروپیگنڈا سب داخل ہو سکتے ہیں اور ان میں سے ہر جرم ایسا ہے جس کا ارتکاب کرنے والا ان چار سزاؤں میں سے جو آگے مذکور ہیں کسی نہ کسی سزا کا ضرور مستحق ٹھہرتا ہے۔ واپس ہاتھ اور بایاں پاؤں۔ کہیں اور ایسی راہیں

تید کر دیں کما هو مذهب الامام ابی حنیفہ رحمۃ اللہ

ڈاکوؤں کے احوال چار ہو سکتے تھے۔ (۱) قتل کیا ہو مگر مال لینے کی نوبت نہ آئی (۲) قتل بھی کیا اور مال بھی لیا (۳) مال چھین لیا مگر قتل نہیں کیا (۴) نہ مال چھین سکے نہ قتل کر سکے قصدا اور تیاری کرنے کے بعد ہی گرفتار ہو گئے۔ چاروں حالتوں میں بالترتیب یہ ہی چار سزائیں ہیں جو بیان ہوئیں۔

قرض خواہوں کا مال مدیون کو تقسیم کرنے کا بیان

قَالَ (وَيَأْخُذُونَ فَضْلَ كَسْبِهِ يُقَسِّمُ بَيْنَهُمْ بِالْحِصَصِ) لَا سِتْوَاعَ حُقُوقِهِمْ فِي الْقُوَّةِ (وَقَالَا: إِذَا قُلْتُمْ الْحَاكِمُ حَالُ بَيْنِ الْغُرَمَاءِ وَبَيْنَهُ إِلَّا أَنْ يَقِيمُوا الْبَيِّنَةَ أَنْ لَهُ مَالًا) لِأَنَّ الْقَضَاءَ بِالْإِفْلَاسِ عِنْدَهُمَا يَصِحُّ فَتَبَتِ الْعُسْرَةُ وَتَسْتَحِقُّ النِّظَرَةَ إِلَى الْمَيْسَرَةِ. وَعِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ: لَا يَتَحَقَّقُ الْقَضَاءُ بِالْإِفْلَاسِ، لِأَنَّ مَالَ اللَّهِ تَعَالَى غَايٍ وَرَاضٍ، وَلِأَنَّ وَقُوفَ الشُّهُودِ عَلَى عَدَمِ الْمَالِ لَا يَتَحَقَّقُ إِلَّا ظَاهِرًا فَيَصْلُحُ لِلدَّفْعِ لَا لِلْإِنْطِلَاقِ حَقَّ الْمُلَازِمَةِ. وَقَوْلُهُ إِلَّا أَنْ يَقِيمُوا الْبَيِّنَةَ إِشَارَةٌ إِلَى أَنَّ بَيِّنَةَ الْيَسَارِ تَرْتَجِعُ عَلَى بَيِّنَةِ الْإِعْسَارِ لِأَنَّهَا أَكْثَرُ اثْبَاتًا، إِذْ الْأَصْلُ هُوَ الْعُسْرَةُ.

وَقَوْلُهُ فِي الْمُلَازِمَةِ لَا يَمْنَعُونَهُ مِنَ التَّصَرُّفِ وَالسَّفَرِ دَلِيلٌ عَلَى أَنَّهُ يَدُورُ مَعَهُ أَيْنَمَا دَارَ وَلَا يُجْلِسُهُ فِي مَوْضِعٍ لِأَنَّهُ حَبْسٌ (وَلَوْ دَخَلَ دَارِهِ لِحَاجَتِهِ لَا يَتَعَهُ بَلْ يَجْلِسُ عَلَى بَابِ دَارِهِ إِلَى أَنْ يَخْرُجَ) لِأَنَّ الْإِنْسَانَ لَا بُدَّ أَنْ يَكُونَ لَهُ مَوْضِعٌ خُلُوفٍ، وَلَوْ اخْتَارَ الْمَطْلُوبُ الْحَبْسَ وَالطَّالِبُ الْمُلَازِمَةَ فَالْخِيَارُ إِلَى الطَّالِبِ لِأَنَّهُ أَبْلَغُ فِي حُصُولِ الْمَقْصُودِ لِاخْتِيَارِهِ الْأَصْبَحَ عَلَيْهِ، إِلَّا إِذَا عَلِمَ الْقَاضِي أَنْ يَدْخُلَ عَلَيْهِ بِالْمُلَازِمَةِ صَرَرَ بَيِّنَ بَأَنَّهُ لَا يُمْكِنُهُ مِنْ دُخُولِهِ دَارِهِ فَحِينَئِذٍ يَحْبِسُهُ دَفْعًا لِلضَّرَرِ عَنْهُ. وَحَبْسُهُ بِذُبُورِهِمْ فِي مَجْلِسِ الْقَضَاءِ كَيْفَ يَقْسِمُ أَمْوَالَهُ بَيْنَهُمْ؟ قَالَ: إِذَا كَانَ الْمَذْذَبُونَ حَاضِرًا فَقَالَ أَنْ يَقْضَى ذُبُونُهُ بِنَفْسِهِ، وَلَهُ أَنْ يَقْدَمَ الْبَعْضُ عَلَى الْبَعْضِ فِي الْقَضَاءِ، وَيُؤْثَرُ الْبَعْضُ عَلَى الْبَعْضِ لِأَنَّهُ يَتَصَرَّفُ فِي خَالِصٍ مِلْكِهِ لَمْ يَتَعَلَّقْ بِهِ حَقٌّ أَحَدٍ فَيَنْصَرِفُ فِيهِ عَلَى حَسَبِ

مَسْبُوعِهِ ، وَإِنْ كَانَ الْمَذْبُوعُ غَائِبًا وَالذَّبُّونَ ثَابِتَةً عِنْدَ الْقَاضِي فَالْقَاضِي يَقْسِمُ مَا لَهُ بَيْنَ  
الْفَرَمَاءِ بِالْحِصَصِ ، إِذْ لَيْسَ لِلْقَاضِي وَلَا يَتَّقِدِيمُ بَعْضُهُمْ عَلَى بَعْضٍ .  
وَقَوْلُهُ (بَيِّنَةُ الْإِسَارِ تَتَرَجَّحُ) الْإِسَارُ اسْمٌ لِلْإِسَارِ مِنْ أَيْسَرَ : أَيْ اسْتَفْتَى ، وَالْإِعْسَارُ  
مَصْدَرُ أَعْسَرَ : أَيْ افْتَقَرَ ، وَفِي بَعْضِ النُّسخِ عَلَى بَيِّنَةِ الْإِسَارِ بِمَعْنَى الْإِعْسَارِ .  
قَالَ فِي الْمَغْرِبِ : وَهُوَ خَطَأٌ .

وَقَوْلُهُ (لَأَنَّهَا أَكْثَرُ اثْبَاتًا) لِأَنَّ بَيِّنَةَ الْإِعْسَارِ تُؤَكِّدُ مَا دَلَّ عَلَيْهِ غَيْرُهُ ، إِذَا الْأَصْلُ هُوَ  
الْعُسْرَةُ فَصَارَ كَبَيِّنَةِ ذِي الْيَدِ فِي مُقَابَلَةِ بَيِّنَةِ الْخَارِجِ ، وَقَوْلُهُ فِي الْمُلَازِمَةِ (لَا يَمْتَنِعُونَهُ  
إِلْحُ) تَفْسِيرٌ لِلْمُلَازِمَةِ (وَلَا يُجْلِسُهُ فِي مَوْضِعٍ لِأَنَّهُ خَبَسَ) وَلَيْسَ بِمُسْتَحَقٍّ عَلَيْهِ  
وَعَنْ مُحَمَّدٍ رَحِمَهُ اللَّهُ أَنَّهُ قَالَ لِلْمُدْعَى أَنْ يَحْبِسَهُ فِي مَسْجِدٍ حَتَّى أَوْفَى بَيِّنَتِهِ ، لِأَنَّهُ  
رُبَّمَا يَطُوفُ فِي الْأَسْوَاقِ وَالسُّكُكِ لِغَيْرِ حَاجَةٍ فَيَتَضَرَّرُ الْمُدْعَى (وَلَوْ دَخَلَ دَارَهُ  
لِحَاجَتِهِ) كَغَدَاءٍ أَوْ غَائِطٍ (لَا يَتَّبَعُهُ بَلْ يُجْلِسُ عَلَى بَابِ دَارِهِ إِلَى أَنْ يَخْرُجَ ، لِأَنَّ  
الْإِنْسَانَ لَا بُدَّ لَهُ مِنْ مَوْضِعٍ خَلْوَةٍ) وَعَنْ هَذَا قِيلَ : إِذَا أَعْطَاهُ الْغَدَاءَ أَوْ أَعَدَّ لَهُ مَوْضِعًا  
لِأَجْلِ الْغَائِطِ لَهُ أَنْ يَمْنَعَهُ عَنْ ذَلِكَ حَتَّى لَا يَهْرَبَ (وَلَوْ اخْتَارَ الْمَطْلُوبُ الْحَبْسَ  
وَالطَّلَبُ الْمُلَازِمَةَ فَالْخِيَارُ إِلَى الطَّلَبِ لِأَنَّهُ أُبْلَغَ فِي حُصُولِ الْمَقْصُودِ لِاخْتِيَارِهِ  
الْأَصْحَقَ) وَالْأَشَدَّ (عَلَيْهِ إِلَّا إِذَا عَلِمَ الْقَاضِي أَنْ يَدْخُلَ عَلَيْهِ بِالْمُلَازِمَةِ ضَرَرٌ بَيْنَ بَأْنٍ  
لَا يُمْسِكُنَهُ مِنْ دُخُولِهِ دَارَهُ فَحِينَئِذٍ يَحْبِسُهُ دَفْعًا لِلضَّرَرِ عَنْهُ) وَفِي مَعْنَاهُ مَنْعُهُ عَنْ  
الْإِكْسَابِ بِقَدْرِ قُرْبِ يَوْمِهِ وَلِإِعْلَالِهِ .

(وَلَوْ كَانَ الذَّبُّ لِلرَّجُلِ عَلَى الْمَرْأَةِ لَا يَلَازِمُهَا) لِمَا فِيهَا مِنَ الْخَلْوَةِ بِالْأَجْنِبَةِ وَلَكِنْ  
يَبْعَثُ امْرَأَةً أَمِينَةً تَلَازِمُهَا .

ترجمہ

فرمایا کہ غرامہ دیون کی کمائی کو لے کر اپنے دیون کی مقدار کے حساب سے تقسیم کر لیں گے اس لئے کہ قوت ثبوت میں ان کے  
حق برابر ہیں صاحبین علیہا الرحمہ فرماتے ہیں کہ جب حاکم مدیون کو مجلس قرار دے دے تو اس کے اور غرامہ کے درمیان حائل ہو



جائے مگر یہ کہ فرما اس بات پر بینہ پیش کر دیں کہ مدیون کے پاس مال ہے اس لئے کہ صاحبین علیہا الرحمہ کے نزدیک اللہ کا فیصلہ کرنا درست ہے لہذا اس قضاء سے مسرت ثابت ہو جائے گی اور زمانہ سیر تک انتظار کرنا واجب ہے۔

حضرت سیدنا امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ فرماتے ہیں کہ قضاء انکسار کے ساتھ ثابت نہیں ہوتی اس لئے کہ اللہ تعالیٰ کا دیا ہوا مال آتا جاتا رہتا ہے اور اس لئے کہ مال کے محترم ہونے کے لئے گواہ ظاہری طور پر ہی واقف ہو سکتے ہیں لہذا یہ وقوع و دفع جس کی صلاحیت تو رکھے گا لیکن ملازمت کے حق کو باطل کرنے کو لازم نہیں ہوگا۔

امام قدوری کا الا ان یقیمو البینۃ کہنا اس بات کا اشارہ ہے کہ مال دہی کا بینہ جھگڑتی کے بینہ سے افضل ہوگا اس لئے کہ وہ زیادہ مثبت ہے کیونکہ مسرت ہی اصل ہے اور ملازمت کے بارے میں امام قدوری کا یہ کہنا ہے کہ فرما اس کو تصرف اور سفر سے نہ روکیں اس بات کی دلیل ہے کہ مدیون جہاں بھی جائے غریم اس کے ساتھ جائے اور غریم اس کو لے کر کسی جگہ نہ بیٹھے اس لئے کہ یہ جس ہوگا اور جب مدیون اپنی ضرورت کے لئے اپنے گھر میں داخل ہو تو غریم اس کا پیچھا نہ کرے بلکہ اس کے گھر کے دروازے پر بیٹھ جائے جب تک وہ باہر نہ آجائے اس لئے کہ انسان کے لئے خلوت کی جگہ لازم ہے۔

جب مطلوب جس کو اختیار کرے اور طالب ملازمت کو پسند کرے تو اختیار طالب کو ہوگا اس لئے کہ اس کا اختیار مقصود کے حصول میں زیادہ کارآمد ہے اس لئے کہ طالب مطلوب پر زیادہ گراں بار راستہ اختیار کرے گا ہاں جب قاضی کو یہ اندیشہ ہو کہ ملازمت کے سبب مطلوب کو نقصان ہوگا اس طرح کہ وہ اپنے گھر میں بھی نہیں جاپائے گا تو اس صورت میں قاضی مطلوب سے نقصان کو دور کرنے کے لئے اس کو قید کر دے گا جب مرد کا عورت پر دین ہو تو مرد عورت کے ساتھ نہیں رہے گا اس لئے کہ اس سے اجنبی عورت کے ساتھ خلوت کرنا لازم آئے گا ہاں قاضی ایک امینہ عورت کو بھیج دے جو اس کے ساتھ لگی رہے۔

شرح

قاضی سابق میں ذکر کردہ قرضوں کے سوا میں مدیون کو قید نہ کرے کیونکہ جب وہ یہ کہہ دیتا ہے کہ میں فقیر ہوں ہاں البتہ جب قرض خواہ یہ ثابت کرے کہ مدیون کے پاس مال ہے تو اب قاضی اس کو قید میں ڈلوادے کیونکہ دلیل یہ سیر نہیں پائی جا رہی۔ اور مقروض کے قول کو قبول کر لیا جائے گا اور مدی پر مدیون کی مال دہاری کو ثابت کرنا واجب ہوگا۔ اور یہ بھی روایت ہے کہ تمام صورتوں میں مدیون کے قول کا اعتبار کیا جائے گا کیونکہ اصل سچی ہے اور یہ بھی روایت بیان کی گئی ہے کہ مدیون کے قول کا اعتبار کیا جائے گا سوائے اس حالت کے کہ جب اس کا عوض مال ہو اور رفعت کے بارے میں شوہر کے قول کا اعتبار کیا جائے گا کہ میں تنگ دست ہوں جبکہ مشرک غلام کی آزادی میں محقق کے قول کا اعتبار کیا جائے گا یہ دونوں جزئیات بعد والے دونوں مسائل کی تائید کرنے والے ہیں۔ جبکہ کتاب میں ذکر کردہ مسئلہ کی تحقیر یہ ہے کہ وہ مطلق قرض نہیں ہے بلکہ وہ ایک صلہ ہے حتیٰ کہ وہ بہ اتفاق موت سے ساقط ہونے والا ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک حکم ان کے اتفاق میں بھی اسی طرح حکم ہے۔ اور جب مدی کے قول کو قبول کیا جاتا

ہے۔ کیونکہ مدیون کے پاس مال ہے یا پھر وہ کوئی کے سبب مالدار ہونا ثابت ہو جائے تو اس صورت میں جس پر قرض واجب ہے اس کے قول کا اعتبار کیا جائے گا۔ اور ان دونوں صورتوں میں قاضی مقرر قرض کو دیا تب تک اس کو قید کرانے کا اس کے بعد اس کی خیریت دریافت کرے کیونکہ موجودہ حالت میں اس کا ظلم ہوتا ہی ظاہر ہے لہذا وہ ایک مدت تک اس کو قید کرانے کا کہ اس کا مال ظاہر ہو جائے۔ جبکہ وہ اس کو چھپا رہا ہو پس مدت کا لیا ہونا ضروری ہے تاکہ اس کو فائدہ حاصل ہو جائے۔ اور مدت کو نہ کوئی مہینوں کے ساتھ مفید کیا گیا ہے اور اسی طرح اس کے سوا میں ایک ماہ یا چار سے چھ ماہ تک مقدار روایت کی گئی ہے۔ جبکہ صحیح یہ ہے کہ مدت کی مقدار کو قاضی کے حوالے کیا جائے گا اس لئے کہ اس میں عوام کے حالات مختلف ہوا کرتے ہیں۔

مفلس آدمی کے پاس دوسرے معلوم و معین آدمی کا مال ہونے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ أَلْفَسَ وَعِنْدَهُ مَتَاعٌ لِرَجُلٍ بَعِيْهِ اِبْتَاْعُهُ مِنْهُ فَصَاحِبُ الْمَتَاعِ اُسُوْرَةٌ لِلْفِرْمَانِ لِيْهِ) وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ اللّٰهُ : يَخْبِرُ الْقَاضِي عَلَى الْمُشْتَرِي بِطَلَبِهِ .

ثُمَّ لِلْبَائِعِ خِيَارُ الْفَسْخِ لِأَنَّهُ عَجَزَ الْمُشْتَرِي عَنْ اِيْثَاءِ الثَّمَنِ فَيُوجِبُ ذَلِكَ حَقُّ الْفَسْخِ كَعَجْزِ الْبَائِعِ عَنْ تَسْلِيْمِ الْمَبِيعِ وَهَذَا لِأَنَّهُ عَقْدٌ مُعَاوَضِيٌّ ، وَمِنْ قَضِيَّتِهِ الْمَسَاوَاةُ وَصَارَ كَالسَّلَمِ .

وَلَسْنَا أَنَّ الْاِفْلَاسَ يُوجِبُ الْعَجْزَ عَنْ تَسْلِيْمِ الْعَيْنِ وَهُوَ غَيْرُ مُسْتَحَقِّ بِالْعَقْدِ فَلَا يَكُنْ حَقُّ الْفَسْخِ بِاِعْتِبَارِهِ وَإِنَّمَا الْمُسْتَحَقُّ وَصَفٌ فِي الدَّعْوَةِ : اُعْطِيَ الدَّيْنِ ، وَبِقَبْضِ الْعَيْنِ تَحَقُّقُ بَيْنَهُمَا مَبَادِلَةٌ ، هَذَا هُوَ الْحَقِيْقَةُ فَيَجِبُ اِعْتِبَارُهَا ، اِلَّا فِي مَوْضِعِ التَّعْدِي كَالسَّلَمِ لِأَنَّ الْاِسْتِيْذَالَ مُنْتَعٍ فَاُعْطِيَ لِلْعَيْنِ حُكْمَ الدَّيْنِ ، وَاللّٰهُ اَعْلَمُ .

ترجمہ

فرمایا کہ جو آدمی اس حال میں مفلس ہوا کہ اس کے پاس کسی معلوم اور معین آدمی کا سامان ہے جس کو مفلس نے اس آدمی سے خریدنا اور صاحب متاع اس سامان میں قرض خواہوں کے ساتھ شریک ہوگا۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ فرماتے ہیں کہ بائع کی طلب پر قاضی خریدار پر پابندی عائد کر دے گا پھر بائع کو خیار فسخ دے اس لئے کہ خریدار میں اداء کرنے سے عاجز ہو گیا ہے لہذا یہ فسخ کا حق موجب ہوگا جس طرح کہ بائع کی تسلیم بیع سے عاجز ہونا فسخ کا موجب ہے یہ حکم اس وجہ سے ہے کہ بیع عقد معاوضہ ہے جو مساوات کا تقاضہ کرتا ہے اور یہ عقد سلم کی طرح ہو گیا۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ افلاس عین کی تسلیم سے عجز واجب ہو جاتا ہے حالانکہ عقد سے عین ثابت اور واجب نہیں ہوتا لہذا اس

افلاس کے سبب حق فسخ ثابت نہیں ہوگا یہاں تو خریدار کے ذمہ ایک وصف یعنی دین واجب ہے اور عین پر قبضہ کرنے سے خریدار اور بائع کے درمیان مبادلہ ثابت ہو جاتا ہے یہی حقیقت ہے لہذا اس کا اعتبار واجب ہوگا لیکن جہاں مبادلہ ناممکن ہو وہاں یہ اعتبار نہیں ہوگا جس طرح کہ بیع مسلم نہیں نہیں ہوتا اس لئے کہ وہاں استبدال متعین ہے اس لئے عین کو دین کا حکم دے دیا گیا ہے۔

بائع کی طلب پر خریداری پر پابندی عائد کرنے میں مذاہب اربعہ

علامہ علی بن سلطان محمد حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جو آدمی اس حال میں مفلس ہوا کہ اسکے پاس کسی معلوم اور متعین آدمی کا سامان ہے جس کو مفلس نے اس آدمی سے خریدا تھا اور صاحب متاع اس سامان میں قرض خواہوں کے ساتھ شریک ہو گا۔ اور حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ فرماتے ہیں کہ بائع کی طلب پر قاضی خریدار پر پابندی عائد کر دے گا۔ اور امام مالک اور امام احمد کا مذہب بھی یہی ہے۔ (شرح الوفاق، کتاب حجر، بیروت)

مذہب احناف کے مطابق مقروض کو مہلت دینے کا بیان

اگر حنگی والا شخص آواز اس کے پاس تمہارے قرض کی ادائیگی کے قابل مال نہ ہو تو اسے مہلت دو کہ کچھ اور مدت کے بعد ادا کر دے یہ نہ کہ وہ سود سود لگائے چلے جاؤ کہ مدت گزر گئی، اب اتنا سود لیں گے، بلکہ بہتر تو یہ بات ہے کہ ایسے غریب کو اپنا قرض معاف کر دو، طبرانی کی حدیث میں ہے کہ جو شخص قیامت کے دن اللہ کے عرش کا سایہ چاہتا ہے وہ یا تو ایسے حنگی والے شخص کو مہلت دے یا معاف کر دے،

مسند احمد کی حدیث میں ہے جو شخص مفلس آدمی پر اپنا قرض وصول کرنے میں زبردستی کرے اور اسے ڈھیل دے اس کو چھتے دن وہ قرض کی رقم ادا نہ کر سکے اتنے دنوں تک ہر دن اتنی رقم خیرات کرنے کا ثواب ملتا ہے، اور روایت میں ہے کہ آپ نے فرمایا ہر دن اس سے دگنی رقم کے صدقہ کرنے کا ثواب ملے گا، یہ سن کر حضرت بریدہ نے فرمایا حضور صلی اللہ علیہ وسلم پہلے تو آپ نے ہر دن اس کے شل ثواب ملنے کا فرمایا تھا آج دو شل فرماتے ہیں، فرمایا ہاں جب تک معیاد ختم نہیں ہوئی شل کا ثواب اور معیاد گزرنے کے بعد دو شل کا، حضرت ابوقحہ کہ قرض ایک شخص کے ذمہ تھا وہ اتفاقاً کرے کو آتے لیکن یہ چھپ رہے تھے اور نہ ملتے، ایک دن آئے گھر سے ایک بچہ نکلا، آپ نے اس سے پوچھا اس نے کہا ہاں گھر میں موجود ہیں کھانا کھا رہے ہیں، اب حضرت ابوقحہ نے اونچی آواز سے انہیں پکارا اور فرمایا مجھے معلوم ہو گیا کہ تم گھر میں موجود ہو، آؤ باہر آؤ، جواب دو۔ وہ بچہ اسے باہر نہیں نکلے آپ نے کہا کیوں چھپ رہے ہو؟ کہا حضرت بات یہ ہے کہ میں مفلس ہوں اس وقت میرے پاس رقم نہیں بوجہ شرمندگی کے آپ سے نہیں ملتا، آپ نے کہا قسم کھاؤ، اس نے قسم کھائی، آپ روئے اور فرمانے لگے میں نے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم سے سنا ہے جو شخص نادار قرضدار کو ڈھیل دے یا اپنا قرض معاف کر دے وہ قیامت کے دن اللہ کے عرش کے سائے تلے ہوگا (صحیح مسلم)

ابوہلی نے ایک حدیث روایت کی ہے حضور صلی اللہ علیہ وسلم فرماتے ہیں قیامت کے دن ایک بندہ اللہ کے سامنے لایا جائے

گا، اللہ تعالیٰ اس سے سوال کرے گا کہ بتا میرے لئے تو نے کیا نیکی ہے؟ وہ کہے گا اے اللہ ایک ذرے کے برابر بھی کوئی ایسی نیکی مجھ سے نہیں ہوئی جو آج میں اس کی جزا طلب کر سکوں، اللہ اس سے پھر پوچھے گا وہ پھر یہی جواب دے گا پھر پوچھے گا پھر یہی کہے گا، پروردگار ایک جھوٹی سی بات البتہ یاد پڑتی ہے کہ تو نے اپنے فضل سے کچھ مال بھی مجھے دے رکھا تھا میں تجارت پیشہ شخص تھا، لوگ ادھار سدھار لے جاتے تھے، میں اگر دیکھتا کہ یہ غریب شخص ہے اور وعدہ پر قرض نہ ادا کر سکا تو میں اسے اور کچھ مدت کی سہلت دے دیتا، عیال داروں پر سختی نہ کرتا، زیادہ تنگی والا اگر کسی کو پاتا تو معاف بھی کر دیتا، اللہ تعالیٰ فرمائے گا پھر میں تجھ پر آسانی کیوں نہ کروں، میں تو سب سے زیادہ آسانی کرنے والا ہوں، جا میں نے تجھے بخشا جنت میں داخل ہو جا،

مستدرک حاکم میں ہے کہ جو شخص اللہ تعالیٰ کی راہ میں جہاد کرنے والے غازی کی مدد کرے یا قرض دار بیمار کی اعانت کرے یا غلام جس نے لکھ کر دیا ہو کہ اتنی رقم دے دوں تو آزاد ہوں، اس کی مدد کرے اللہ تعالیٰ اسے اس دن ساپہ دے گا جس دن اس کے سامنے کے سوا اور کوئی سایہ نہ ہوگا۔

مسند احمد میں ہے جو شخص یہ چاہتا ہو کہ اس کی دعائیں قبول کی جائیں اور اس کی تکلیف و مصیبت دور ہو جائے اسے چاہئے کہ تنگی والوں پر کشتاوی کرے، عہاد بن ولید فرماتے ہیں کہ میں اور میرے والد طلب علم میں نکلے اور ہم نے کہا کہ انصاریوں سے حدیثیں پڑھیں، سب سے پہلے ہماری ملاقات حضرت ابوالیسر سے ہوئی، ان کے ساتھ ان کے غلام تھے جن کے ہاتھ میں ایک دفتر تھا اور غلام و آقا کا ایک ہی لباس تھا، میرے باپ نے کہا چچا آپ تو اس وقت خدمت میں نظر آتے ہیں، فرمایا ہاں سنو فلاں شخص پر میرا کچھ قرض تھا، مدت ختم ہو چکی تھی، میں قرض مانگنے گیا، سلام کیا اور پوچھا کہ کیا وہ مکان پر ہیں، مگر میں سے جواب ملا کہ نہیں، اتنا قافا ایک چھوٹا بچہ باہر آیا میں نے اس سے پوچھا تمہارے والد کہاں ہیں؟ اس نے کہا آپ کی آواز سن کر چار پائی تے جا چھپے ہیں، میں نے پھر آواز دی اور کہا تمہارا اندر ہونا مجھے معلوم ہو گیا ہے اب چھپو نہیں باہر آؤ جواب دو، وہ آئے میں نے کہا کیوں چھپ رہے ہو، کہا شخص اس لئے کہ میرے پاس روپیہ تو اس وقت ہے نہیں، آپ سے ملوں گا تو کوئی جھوٹا عندرحیلہ بیان کرں گا یا غلط وعدہ کروں گا، اس لئے سامنے ہونے سے شرماتا تھا، آپ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کے صحابی ہیں، آپ سے جھوٹ کیا کہوں؟ میں نے کہا حاج کہتے ہو، اللہ کی قسم تمہارا پاس روپیہ نہیں، اس نے کہا ہاں حاج کہتا ہوں اللہ کی قسم کچھ نہیں، تین مرتبہ میں نے قسم کھائی اور انہوں نے کھٹی، میں نے اپنے دفتر میں سے ان کا نام کاٹ دیا اور رقم جمع کر لی اور کہہ دیا کہ جاؤ میں نے تمہارے نام سے یہ رقم کاٹ دی ہے، اب اگر تمہیں مل جائے تو دے دینا ورنہ معاف۔ سنو میری دونوں آنکھوں نے دیکھا اور میرے ان دونوں کانوں نے سنا اور میرے اس دل نے اسے خوب یاد رکھا ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا جو شخص کسی سختی والے کو ڈھیل دے یا معاف کر دے، اللہ تعالیٰ اسے اپنے سایہ میں جگہ دے گا، مسند احمد کی ایک روایت میں ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے مسجد آتے ہوئے زمین کی طرف اشارہ کر کے فرمایا جو شخص کسی نادار پر آسانی کر دے یا اسے معاف کر دے اللہ تعالیٰ اسے جہنم کی گرمی سے بچالے گا، سنو جنت کے کام، مشقت والے ہیں اور خواہش تکلف ہیں، اور جہنم کے کام آسانی والے اور خواہش نفس کے مطابق ہیں، نیک بخت

اور لوگ ہیں مہنتوں سے خفا نہیں، وہ آئیں جو غصے کا گھونٹ لی لے اس کو اللہ تعالیٰ ایمان سے نوازنا چاہے، بلکہ انی میں سے ہر شخص کسی شخص غصے پر دم زکے اپنے قرض کی وصولی میں اس پر سختی نہ کرے اللہ بھی اس کے گناہوں پر اس کو نہیں پلا تا یہاں تک کہ وہ تیر کرے۔

اسی سے شریعت میں یہ حکم نکالا گیا ہے کہ جو شخص ادائے قرض سے عاجز ہو گیا ہو، اسلامی عدالت اس کے قرض خواہوں کو مجبور کرے گی کہ اسے سہل دیں، اور بعض حالات میں وہ پورا قرض یا قرض کا ایک حصہ معاف بھی کرانے کی مجاز ہوگی۔ حدیث میں آتا ہے کہ ایک شخص کے کاروبار میں گھٹا آ گیا اور اس پر قرضوں کا بار بہت چڑھ گیا۔ معاملہ نبی صلی اللہ علیہ وسلم کے پاس آیا۔ آپ نے لوگوں سے انہی کی کہ اپنے اس بھائی کی مدد کرو۔ چنانچہ بہت سے لوگوں نے اس کو مالی امداد دی۔ مگر قرض بھر بھی صاف نہ ہو سکے۔ تب آپ نے اس کے قرض خواہوں سے فرمایا کہ جو کچھ حاضر ہے، بس وہی لے کر اسے چھوڑ دو، اس سے زیادہ تمہیں نہیں دلوا یا جاسکتا۔ فقہانے تصریح کی ہے کہ ایک شخص کے رہنے کا مکان، کھانے کے برتن، پہنے کے کپڑے اور وہ آلات جن سے وہ اپنی روزی کما تا ہو، کسی حالت میں ترقی نہیں کیے جاسکتے۔

### بیع سلم پر قیاس کرتے ہوئے استدلال کا بیان

اور سلم ایک بیع کا نام ہے جس میں بیع مؤجل اور ضمنی مغل ہوتا ہے یعنی خریدی جانے والی چیز بعد میں لی جاتی ہے اور اس کی قیمت پہلے ہی دی جاتی ہے۔

اس کو مثال کے طور پر یوں سمجھئے کہ زید نے بکر سے مثلاً ایک سو 100 روپے کے عوض دو من گیہوں کی خریداری کا معاملہ کیا جس طرح کہ زید نے بکر کو ایک سو روپے دے دیئے اور اسے طے کر دیا کہ میں اتنی مدت کے بعد اس کے عوض فلاں قسم کے دو من گیہوں تم سے لے لوں گا اس بیع و معاہدہ کو عربی میں سلم کہتے ہیں بعض مواقع پر سلف بھی کہا جاتا ہے اپنی زبان میں اسے بدھنی سے موسوم کیا جاتا ہے اس بیع کے مشتری یعنی خریدار کو عربی میں رب سلم شمن یعنی قیمت کو راس المال بیع یعنی بیچنے والے کو مسلم الیہ اور بیع یعنی خریدی جانے والی چیز کو مسلم فیہ کہتے ہیں۔ یہ بیع شرعی طور پر جائز و درست ہے بشرطیکہ اس کی تمام شرائط پائی جائیں اور تمام شرائط کی تعداد سولہ ہے اس سمرحہ کے چھ شرطوں کا تعلق تو راس المال یعنی قیمت سے ہے اور دس شرطوں کا تعلق سلم فیہ یعنی بیع سے ہے۔

## کتاب المذاہون

﴿یہ کتاب مآذون غلام کے بیان میں ہے﴾

کتاب مآذون کی فقہی مطابقت کا بیان

مصنف علیہ الرحمہ نے کتاب حجر کے بعد مآذون کی کتاب کو بیان کیا ہے اس کی فقہی مطابقت واضح ہے۔ کیونکہ حجر میں عدم اہلیت کے سبب بیع واشتراء وغیرہ سے منع کر دیا جاتا ہے۔ جبکہ مآذون میں اس کو اجازت دی جاتی ہے۔ یہ اجازت مرتبے میں مؤخر ہے اس لئے کہ یہ اجازت کوئی اجازت اصلہ نہیں ہے بلکہ یہ اجازت موقوفہ فرعیہ ہے لہذا اس کے مرتبے میں مؤخر ہونے کے سبب اس کو مؤخر ذکر کیا ہے۔ تاکہ تقدم و تاخر مرتبے کے حساب سے بھی برابر ہو جائے۔

کتاب مآذون کے شرعی ماخذ کا بیان

يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا لِيَسْتَأْذِنَكُمْ الَّذِينَ مَلَكَتْ أَيْمَانُكُمْ وَالَّذِينَ لَمْ يَبْلُغُوا الْحُلُمَ مِنْكُمْ ثَلَاثَ مَرَّاتٍ مِنْ قَبْلِ صَلَاةِ الْفَجْرِ وَحِينَ تَضَعُونَ ثِيَابَكُمْ مِنَ الظَّهِيرَةِ وَمِنْ بَعْدِ صَلَاةِ الْعِشَاءِ ثَلَاثُ عَوْرَاتٍ لَكُمْ لَيْسَ عَلَيْكُمْ جُنَاحٌ بَعْدَھُنَّ ظُفُوفُنَّ عَلَيْكُمْ بَعْضُكُمْ عَلَى بَعْضٍ كَذَلِكَ يُبَيِّنُ اللَّهُ لَكُمْ الْآيَاتِ وَاللَّهُ عَلِيمٌ حَكِيمٌ۔ (النور ۵۸)

اے ایمان والو چاہئے کہ تم سے اذن لیں تمہارے ہاتھ کے مال غلام اور وہ جو تم میں ابھی جوانی کو نہ پہنچے تین وقت، نماز صبح سے پہلے اور جب تم اپنے کپڑے اتار رکھتے ہو دوپہر کو اور نماز عشاء کے بعد یہ تین وقت تمہاری شرم کے ہیں۔ ان تین کے بعد کچھ گناہ نہیں تم پر نہ ان پر آمد و رفت رکھتے ہیں تمہارے یہاں ایک دوسرے کے پاس، اللہ یونہی بیان کرتا ہے تمہارے لئے آیتیں اور اللہ علم و حکمت والا ہے۔ (کنز الایمان)

اس آیت مبارکہ میں جس اذن و اجازت کا ذکر ہے اگرچہ اس کا تعلق اخلاقیات سے ہے۔ تاہم معاملات جن کے بارے میں خصوص بیان ہوئی ہیں ان کے بارے میں اذن کا حکم بدرجہ ثابت ہوگا۔ لہذا اگر اس آیت سے استدلال کرتے ہوئے غلام کیلئے اذن تجارت یا بیچ کیلئے تجارت کو ثابت کیا جائے تو یہ استدلال درست ہوگا۔

حضرت سیدنا ابن عمر رضی اللہ عنہما، نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم سے بیان کرتے ہیں کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا جب کوئی غلام اپنے آقا کی اجازت کے بغیر نکاح کر لے تو اس کا نکاح باطل ہے۔ امام ابو داؤد رحمہ اللہ فرماتے ہیں یہ حدیث (مرغوعاً) ضعیف

ہے۔ یہ (در اصل) موقوف ہے اور سیدنا عبداللہ بن عمر رضی اللہ عنہما کا قول ہے۔

تحقیق متعلقہ حدیث

کتاب کا نام	نمبر العزو	نمبر ارفاق	مختصر حدیث متن
سنن ابن ماجہ:	1959	1949	إذا تزوج العبد بغير إذن سيده كان عاهرا
سنن ابن ماجہ:	1960	1950	أيما عبد تزوج بغير إذن مولاه فهو زان
سنن أبی داود:	2078	1783	أيما عبد تزوج بغير إذن مولاه فهو عاهر
سنن أبی داود:	2079	1784	إذا نكح العبد بغير إذن مولاه فنكاحه باطل
جامع الترمذی:	1111	1026	أيما عبد تزوج بغير إذن سيده فهو عاهر

اذن کے لغوی و شرعی معانی کا بیان

الْإِذْنُ: الْإِعْلَامُ لَعَمَّةٍ، وَفِي الشَّرْعِ: فَكَّ الْحَجَرِ وَإِسْقَاطُ الْحَقِّ عِنْدَنَا، وَالْعَبْدُ بَعْدَ ذَلِكَ يَتَصَرَّفُ لِنَفْسِهِ بِأَهْلِيَّتِهِ؛ لِأَنَّهُ بَعْدَ الرِّقِّ بَقِيَ أَهْلًا لِلتَّصَرُّفِ بِإِسْلَامِهِ النَّاطِقِ وَعَقْلِهِ الْمُمَيَّزِ، وَانْحِجَارُهُ عَنِ التَّصَرُّفِ لِحَقِّ الْمَوْلَى؛ لِأَنَّهُ مَا عَهْدَ تَصَرُّفِهِ إِلَّا مُوجِبًا تَعَلُّقِ الدِّينِ بِرَقَبَتِهِ وَبِحُكْمِهِ، وَذَلِكَ مَالُ الْمَوْلَى فَلَا بُدَّ مِنْ إِذْنِهِ كَمَنْ لَا يَتَطَّلُ حَقَّهُ مِنْ غَيْرِ رِضَاهُ، وَلِهَذَا لَا يَرْجِعُ بِمَا لِحَقِّهِ مِنَ الْعَهْدَةِ عَلَى الْمَوْلَى، وَلِهَذَا لَا يَقْبَلُ التَّائِيثُ، حَتَّى لَوْ أُذِنَ لِعَبْدِهِ يَوْمًا أَوْ شَهْرًا كَانَ مَأْذُونًا أَبَدًا حَتَّى يَحْجَرَ عَلَيْهِ؛ لِأَنَّ الْإِسْقَاطَاتِ لَا تَتَوَلَّاتُ. ثُمَّ الْإِذْنُ كَمَا يَنْبَغُ بِالصَّرِيحِ يَكْتَفِي بِالذِّكْرِ، كَمَا إِذَا رَأَى عَبْدَهُ يَبِيعُ وَيَشْتَرِي فَسَكَتَ يَصِيرُ مَأْذُونًا عِنْدَنَا خِلَافًا لِرُفْرِ وَالشَّافِعِيِّ رَحِمَهُمَا اللَّهُ.

وَلَا فَرْقَ بَيْنَ أَنْ يَبِيعَ عَبْدًا مَمْلُوكًا أَوْ لَا جَنَّتِي بِإِذْنِهِ أَوْ بِغَيْرِ إِذْنِهِ بَيْعًا صَحِيحًا أَوْ فَاسِدًا، لِأَنَّ كُلَّ مَنْ رَأَاهُ يَطْنُهُ مَأْذُونًا لَهُ فِيهَا فَيَعَايِدُهُ فَيَتَصَرَّرُ بِهِ لَوْ لَمْ يَكُنْ مَأْذُونًا لَهُ، وَلَوْ لَمْ يَكُنْ الْمَوْلَى رَاحِيًا بِهِ لَمَنْعَهُ دَفْعًا لِلضَّرَرِ عَنْهُمْ.

ترجمہ

فرمایا کہ اذن کا لغوی معنی ہے اطلاع دینا اور شرعی معنی ہے پابندی کو ختم کرنا اور آقا کا احاطہ حق ساقط کرنا یہ تعریف ہمارے نزدیک ہے اذن کے بعد غلام اپنی اہلیت کی بناء پر اپنے لئے تصرف کرنے کا اہل ہوگا وہیے تو رقیّت کے بعد بھی زبان ناطق اور عقل

تیز کے ہوتے ہوئے وہ تصرف کا اہل رہتا ہے لیکن آقا کے حق کے سبب وہ تصرف نہیں کر پاتا اس لئے کہ اس کا تصرف یا تو اس کی گردن سے یا اس کے مال سے موجب دین ہوتا ہے حالانکہ اس کا مال اور اس کا گردن آقا کا ملا ہے لہذا آقا کی اجازت لازم ہے تاکہ اس کی مرضی کے بغیر اس کا حق باطل نہ ہونے پائے اسی لئے اپنے اوپر لازم اور لاحق ہونے والی ذمہ داری یا مطالبے کو وہ آقا سے واپس نہیں لیتا اور نہ ہی توقیت کو قبول کرتا ہے حتیٰ کہ جب آقا نے ایک دن کے لئے اپنے غلام کو اجازت دی تو وہ اس وقت تک بازون ہوگا جب تک آقا اس پر پابندی نہ عائد کر دے اس لئے کہ استقامت میں توقیت نہیں ہوتی ہے پھر جن طرح صراحت کے طور پر اجازت ثابت ہوتی ہے اسی طرح دلالت کے طور پر بھی ثابت ہوتی ہے جس طرح کہ آقا نے اپنے غلام کو بیع و شراء کرتے ہوئے دیکھا اور چھپ رہا تو ہمارے نزدیک اس کا غلام بازون ہو جائے گا۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ اور امام زفر کے نزدیک بازون نہیں ہوگا اس میں کوئی فرق نہیں ہے کہ غلام آقا کی ملکوتہ چیز کو بیچے یا اجنبی کی اجازت سے ہو یا بغیر اجازت کے بیع درست ہو یا بیع فاسد ہو اس لئے کہ جو بھی اس غلام کو بیع کرتے ہوئے دیکھے گا وہ اس کو بازون تصور کر کے اس سے بیع کر لے گا اور جب وہ بازون نہیں قرار پائے گا تو عائد کو اس سے نقصان ہوگا اور جب آقا اس سے راضی نہ ہوتا تو اس کو بیع اور شراء کرنے سے روک دیتا ہے تاکہ لوگوں سے نقصان دور ہو جائے۔

### نابالغ کے تصرفات غلام کا بیان

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور نابالغ کے تصرفات تین قسم ہیں۔ نافع محض یعنی وہ تصرف جس میں صرف نفع ہی نفع ہے جیسے اسلام قبول کرنا۔ کسی نے کوئی چیز بیہی اس کو قبول کرنا اس میں ولی کی اجازت درکار نہیں۔ ضار محض جس میں خالص نقصان ہو یعنی دنیوی مضرت ہو اگر چہ آخرت کے اعتبار سے مفید ہو جیسے صدقہ و قرض، غلام کو آزاد کرنا۔ زوجہ کو طلاق دینا۔ اس کا حکم یہ ہے کہ ولی اجازت دے تو بھی نہیں کر سکتا بلکہ خود بھی نابالغ ہونے کے بعد اپنی نابالغی کے ان تصرفات کو نافذ کرنا چاہئے نہیں کر سکتا۔ اس کا باب یا قاضی ان تصرفات کو کرنا چاہیں تو یہ بھی نہیں کر سکتے۔ بعض وجہ سے نافع بعض وجہ سے ضار جیسے بیع، اجارہ، نکاح یہ اذن ولی پر موقوف ہیں۔ (در مختار، کتاب ماؤن، میر، وٹ)

اور نابالغ سے مراد وہ ہے جو خرید و فروخت کا مطلب سمجھتا ہو جس کا بیان اوپر مقرر چکا اور جو اتنا بھی نہ سمجھتا ہو اس کے تصرفات ناقابل اعتبار ہیں۔ معنہ کے بھی یہی احکام ہیں جو نابالغ سمجھ والے کے ہیں۔

### سکوت آقا کے سبب ثبوت اذن میں مذاہب اربعہ

علامہ ابن عساکر، سلطان محمد حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب کسی آقا نے اپنے غلام کو خرید و فروخت کرتے دیکھا اور وہ خاموش رہا تو اس سے غلام کیلئے خرید و فروخت میں اجازت ثابت ہو جائے گی۔ جبکہ امام مالک، امام شافعی، امام احمد اور امام زفر علیہم الرحمہ کے نزدیک سکوت کے سبب اجازت ثابت نہ ہوگی۔ کیونکہ سکوت رضا و عدم رضا دونوں کا احتمال رکھتا ہے۔ لہذا رضائیں بھی شک ہو اور



نیک کے ساتھ رضامندی ثابت نہ ہوگی۔ جبکہ اگر احناف کی دلیل حسب ذیل حدیث سے استدلال کرتا ہے۔

حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ کہتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا ایم (یعنی بیوہ بالغہ) کا نکاح نہ کیا جائے جب تک کہ اس کی اجازت حاصل نہ کر لی جائے اسی طرح کنواری عورت (یعنی کنواری بالغہ) کا نکاح نہ کیا جائے جب تک کہ اس کی اجازت حاصل نہ کر لی جائے یہ سن کر صحابہ نے عرض کیا کہ یا رسول اللہ اس کنواری عورت کی اجازت کیسے حاصل ہوگی (کیونکہ کنواری عورت تو بہت شرم و حیا کرتی ہے) آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا اس طرح کہ وہ چپکی رہے یعنی کوئی کنواری عورت اپنے نکاح کی اجازت مانگے جانے پر اگر سب شرم و حیا زبان سے ہاں نہ کرے بلکہ خاموش رہے تو اس کی یہ خاموشی بھی اس کی اجازت سمجھی جائے گی (بخاری و مسلم مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر 345)

حضرت ابن عباس رضی اللہ عنہما کہتے ہیں کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا ایم یعنی وہ عورت جو بیوہ بالغہ اور عاقلہ ہوا اپنے نکاح کے معاملہ میں اپنے ولی سے زیادہ خود اختیار رکھتی ہے اور کنواری لڑکی جو بالغ ہو بھی اس کی حق دار ہے کہ اس کے نکاح کی اس سے اجازت حاصل کی جائے اور اس کی اجازت اس کا خاموش رہنا ہے یعنی یہ ضروری نہیں ہے کہ وہ اپنی زبان سے اجازت دے بلکہ اس کی شرم و حیا کے پیش نظر اس کا خاموش رہنا ہی اس کی اجازت کے لئے کافی ہے)

ایک روایت میں یوں ہے کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا بیب یعنی بیوہ عورت اپنے بارے میں اپنے ولی سے زیادہ خود اختیار رکھتی ہے اور کنواری لڑکی سے بھی اس کے نکاح کی اجازت حاصل کی جائے اور اس کی اجازت اس کا خاموش رہنا ہے۔ اور ایک روایت میں اس طرح ہے کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا بیب اپنے بارے میں اپنے ولی سے زیادہ خود اختیار رکھتی ہے اور کنواری لڑکی بھی اس کا باپ اس کے نکاح کے بارے میں اجازت حاصل کرے اور اس کی اجازت اس کا چپ رہنا ہے) مسلم، شرح الوقاہ، کتاب ما ذون، بیروت)

آقا کی اجازت کے سبب غلام کیلئے تجارت جائز ہونے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا أُذِنَ الْمَوْلَى لِعَبْدِهِ فِي التَّجَارَةِ إِذْنًا عَامًّا جَازَ تَصَوُّفُهُ فِي مَسَائِرِ التَّجَارَاتِ) وَمَعْنَى هَذِهِ الْمَسْأَلَةِ أَنَّ يَقُولَ لَهُ أَذِنْتُ لَكَ فِي التَّجَارَةِ وَلَا يَقْبِضُهُ. وَوَجْهُهُ أَنَّ التَّجَارَةَ اسْمٌ عَامٌّ يَتَنَاوَلُ الْجِنْسَ قَبِيحُ وَيَشْتَرِي مَا بَدَأَ لَهُ مِنْ أَنْوَاعِ الْأَعْيَانِ لِأَنَّهُ أَصْلُ التَّجَارَةِ.

(وَلَوْ بَاعَ أَوْ اشْتَرَى بِالْفَنِّ الْيَسِيرِ فَهُوَ جَائِزٌ) لِتَعَدُّرِ الْاِخْتِرَازِ عَنْهُ (وَكَذَلِكَ بِالْفَاحِشِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ خِلَافًا لَّهُمَا) هُمَا يَقُولَانِ إِنَّ الْبَيْعَ بِالْفَاحِشِ مِنْهُ بِمَنْزِلَةِ التَّبَرُّعِ، حَتَّى أُعْتَبِرَ مِنَ الْمَرِيضِ مِنْ ثَلَاثِ مَالِهِ فَلَا يَنْتَظِمُهُ الْإِذْنُ كَالْهَبَةِ.

وَلَهُ أَنَّهُ بِجَارَةٍ وَالْعَبْدُ مُتَصَرِّفٌ بِأَهْلِيَّةٍ نَفْسِهِ فَصَارَ كَالْحُرِّ، وَعَلَى هَذَا الْخِلَافِ الصَّبِيُّ الْمَأْذُونُ.

وَلَوْ حَاسِبِي فِي مَرَضٍ مَوْتِهِ يُعْتَبَرُ مِنْ جَمِيعِ مَالِهِ إِذَا لَمْ يَكُنْ عَلَيْهِ ذَنْبٌ وَإِنْ كَانَ لَعَمِنَ جَمِيعِ مَا بَقِيَ)؛ لِأَنَّ الْإِقْتِصَارَ فِي الْحُرِّ عَلَى الثَّلَاثِ لِحَقِّ الْوَرَثَةِ وَلَا وَارِثَ لِلْعَبْدِ، وَإِنْ كَانَ الذَّنْبُ مُحِيطًا بِمَا فِي يَدِهِ يُقَالُ لِلْمُشْتَرَى أَذْ جَمِيعِ الْمُحَابَاةِ وَإِلَّا فَارْزُدُ التَّبِيعَ كَمَا فِي الْحُرِّ. (وَلَهُ أَنْ يُسَلَّمَ وَيَقْبَلَ السَّلَامُ)؛ لِأَنَّهُ بِجَارَةٍ. (وَلَهُ أَنْ يُوَكَّلَ بِالتَّبِيعِ وَالشَّرَاءِ)؛ لِأَنَّهُ قَدْ لَا يَتَفَرَّغُ بِنَفْسِهِ.

ترجمہ

فرمایا کہ جب آپ کا غلام کو تجارت کی عام اجازت دے دے تو اس کو تمام تجارت میں تصرف کرتا جائز ہوگا اور اس مسئلے کا مطلب یہ ہے کہ آپ کا غلام سے یہ کہہ دے کہ میں نے تم کو تجارت کی اجازت دے دیا اور اس کو مقید نہ کرے اس کی علت اور دلیل یہ ہے کہ لفظ تجارت اسم عام ہے جو تجارت کی ہر جنس کو شامل ہے لہذا مختلف اعیان میں سے جو غلام کی سمجھ میں آئے گا اس کو وہ خریدے اور بیچے گا اس لئے کہ اعیان ہی کی بیع و شراء ہی اصل تجارت ہے۔

جب مأذون غلام نے معمولی نقصان کے ساتھ بیع و شراء کی تو یہ جائز ہے اس لئے کہ عین بصر سے احتراز ممکن ہے حضرت سیدنا امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے نزدیک اس کی عین فاحش کے ساتھ بھی بیع و شراء کرنا درست ہے لیکن اس میں صاحبین علیہم الرحمہ کا اختلاف ہے وہ فرماتے ہیں کہ غلام کا عین فاحش کے ساتھ بیع کرنا تحریر کے درجے میں ہے اس لئے اس طرح کی بیع کا مریض کے تہائی مال سے اعتبار کیا جائے گا لہذا عین فاحش والی بیع کو اجازت شامل نہیں ہوگی جس طرح بیکر کو شامل نہیں ہے۔

حضرت سیدنا امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ عین فاحش کے ساتھ بھی بیع کرنا تجارت ہے اور غلام اپنی ذاتی اہلیت کی بناء پر تصرف کر رہا ہے تو جس طرح آزادی کی طرف سے عین فاحش کے ساتھ بیع کرنا اجز ہے اسی طرح غلام کی بیع کرنا بھی جائز ہے جیسا مأذون بھی اسی اختلاف پر ہے۔

جب مأذون نے مرض الموت میں عقد رعایت کیا تو یہ اس کے تمام مال میں معتبر ہوگی اس شرط کے ساتھ کہ اس پر دین نہ ہو اور جب اس پر دین ہو تو دین کو اداء کرنے کے بعد جو مال بچے گا اس میں رعایت کا اعتبار کیا جائے گا اس لئے کہ آزاد کے حق میں بیع رعایت کو تہائی مال پر منحصر کرنا داروں کے حق کے سب سے ہے اور غلام کا کوئی وارث نہیں ہوتا جب دین مأذون عدم کے پورے مال کو گھیر لے تو خریدار سے کہا جائے گا کہ تم پوری رعایت کو اداء کرو ورنہ بیع کو ختم کر لو جس طرح کہ آزاد میں یہی حکم ہے۔

مأذون غلام بیع مسلم کر سکتا ہے اور بیع مسلم کو قبول بھی کر سکتا ہے اس لئے کہ یہ بھی ایک طرح کی تجارت ہے اور وہ بیع و شراء کے

لے، کیل بھی ہو سکتا ہے اس لئے کہ کبھی بھی وہ اپنے آپ کو فارغ نہیں کر پاتا ہے۔

شرح

علامہ ابن ہمام نقلی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مکاتب یا غلام مازون نے ایک چیز دس روپے میں خریدی تھی اس کے مولیٰ نے اس سے پندرہ میں خرید لی یا مولیٰ نے دس میں خرید کر غلام کے ہاتھ پندرہ میں بیچی تو اس کا مراجمہ اسی بیچ اول کے ثمن پر یعنی دس ہو سکتا ہے، پندرہ پر نہیں ہو سکتا۔ اسی طرح جس کی گواہی اس کے حق میں مقبول نہ ہو جیسے اس کے اصول ماں، باپ، دادا، دادی یا سنی فروغ دینا، بیٹی وغیرہ اور میاں بی بی اور دھنیں جن میں شرکت معاوضہ ہے ان میں ایک نے ایک چیز خریدی پھر دوسرے نے نفع دیکر اس سے خرید لی تو مراجمہ دوسرے ثمن پر نہیں ہو سکتا ہاں اگر یہ لوگ ظاہر کروں کہ یہ خریداری اس طرح ہوئی ہے تو جس ثمن سے فروغ خریدی ہے اس پر مراجمہ ہو سکتا ہے۔ (فتح القدیر، کتاب بیوع، بیروت)

مازون غلام کیلئے رہن دینے لینے کا بیان

قَالَ (وَبَرَهْنٌ وَبُرْتَهْنٌ) ؛ لِأَنَّهُمَا مِنْ تَوَابِعِ التَّجَارَةِ فَإِنَّهُ إِيفَاءٌ وَاسْتِيفَاءٌ. (وَيَمْلِكُ أَنْ

يَتَقَبَّلَ الْأَرْضَ وَيَسْتَأْجِرَ الْأَجْرَاءَ وَالْبُيُوتَ) ؛ لِأَنَّ كُلَّ ذَلِكَ مِنْ صَنِيعِ التَّجَارِ

(وَيَأْخُذُ الْأَرْضَ مُزَارَعَةً) ؛ لِأَنَّ فِيهِ تَحْصِيلَ الرَّبْحِ

(وَيَسْتَسْرِى طَعَامًا فَيَزِرْغُهُ لِي أَرْضِيهِ) ؛ لِأَنَّهُ يَقْصِدُ بِهِ الرَّبْحَ قَالَ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ

"(الزَّارِعُ يَسْأَجِرُ زَيْتَهُ)" (وَلَهُ أَنْ يُشَارِكَ شَرَكَةً عِنَانٍ وَيُدْفَعَ الْمَالُ مُضَارَبَةً وَيَأْخُذَهَا

(لِأَنَّهُ مِنْ عَادَةِ التَّجَارِ) (وَلَهُ أَنْ يُؤَاجِرَ نَفْسَهُ عِنْدَنَا) خِلَافًا لِلشَّافِعِيِّ وَهُوَ يَقُولُ : لَا

يَمْلِكُ الْعَقْدُ عَلَى نَفْسِهِ فَكَذَا عَلَى مَنَافِعِهَا ؛ لِأَنَّهَا تَابِعَةٌ لَهَا .

وَلَنَا أَنَّ نَفْسَهُ رَأْسُ مَالِهِ فَيَمْلِكُ التَّصَرُّفُ فِيهِ ، إِلَّا إِذَا كَانَ يَتَضَمَّنُ إِبْطَالَ الْإِذْنِ

كَمَا نَبِيحُ ؛ لِأَنَّهُ يَنْحَجِرُ بِهِ ، وَالرَّهْنُ ؛ لِأَنَّهُ يُجْبَسُ بِهِ فَلَا يَحْصُلُ مَقْصُودُ الْمَوْلَى . أَمَّا

الْبِجَارَةُ فَلَا يَنْحَجِرُ بِهِ وَيَحْصُلُ بِهِ الْمَقْصُودُ وَهُوَ الرَّبْحُ فَيَمْلِكُكَ .

ترجمہ

فرمایا کہ مازون غلام رہن دے بھی سکتا ہے اور لے بھی سکتا ہے اس لئے کہ رہن لینا اور دینا تجارت کے توابع میں سے ہے بہذا رہن میں دینا نا ہوتا ہے اور ارہان میں لینا اور وصول کرنا پایا جاتا ہے کھنکھنے کرنے کے لئے زمین بھی لے سکتا ہے اور مزدوروں اور کمروں کو کرایہ پر بھی لے سکتا ہے اس لئے کہ یہ سب تاجروں کا کام ہے اور مازون غلام کو حراعت پر زمین لینے کا حق ہے اس لئے

کہ اس سے نفع حاصل ہوگا اور غلہ خرید کر اپنی زمین میں بکھتی بھی کر سکتا ہے اس لئے کہ اس سے بھی فائدہ حاصل کرنا مقصود ہے۔  
مفسرین کا فرمان ہے کہ بکھتی کرنے والا اپنے رب سے تجارت کرتا ہے۔

اور ما زون غلام کے لئے شرکت عثمان کرنا بھی جائز ہے اور مضاربت کے لئے مال لینا اور دینا بھی جائز ہے اس لئے کہ یہ تاجروں کی عادت ہے ہمارے نزدیک یہ غلام اپنے آپ کو اجرت پر دے سکتا ہے اس میں حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ کا اختلاف ہے وہ فرماتے ہیں کہ جب یہ بندہ اپنے نفس پر عقد کا مالک نہیں ہے تو منافع نفس پر بھی عقد کرنے کا مالک نہیں ہے اس لئے کہ نافع نفس کے تابع ہوتے ہیں ہماری دلیل یہ ہے کہ اس کا نفس ہی اس کا مال ہے لہذا وہ نفس میں تصرف کا مالک ہوگا مگر یہ کہ کوئی ایسا تصرف ہو جو اجازت کے باطل کرنے کو لازم ہو جس طرح کہ نفس کو بیچنا اس لئے کہ وہ بیچ نفس سے مجبور ہو جائے گا یا نفس کو رہن رکھنا اس لئے کہ وہ رہن سے محسوس ہو جائے گا اور اس سے آقا کا مقصد حاصل نہیں ہوگا ہاں نفس کو کام پر لگانے سے وہ مجبور نہیں ہوگا بلکہ اس سے اسکو نفع کی شکل میں مال ملے گا جس سے مقصود حاصل ہوگا اس لئے کہ نفس کی اجازت کا مالک ہوگا۔

شرح

شیخ نظام الدین حنفی لکھتے ہیں کہ شرکت مفادضہ یہ ہے کہ ہر ایک دوسرے کا وکیل وکیل ہو یعنی ہر ایک کا مطالبہ دوسرا وصول کر سکتا ہے اور ہر ایک پر جو مطالبہ ہوگا دوسرا اسکی طرف سے ضامن ہے اور شرکت مفادضہ میں یہ ضرور ہے کہ دونوں کے مال برابر ہوں اور نفع میں دونوں برابر کے شریک ہوں اور تصرف و دین میں بھی مساوت ہو، لہذا آزاد و غلام میں اور تابع و تابع میں اور مسلمان و کافر میں اور عاقل و مجنون میں اور دونوں بالغوں میں اور دونوں غلاموں میں شرکت مفادضہ نہیں ہو سکتی۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شرکت، بیروت)

غلام کیلئے خاص قسم کی تجارت میں اجازت ہونے کا بیان

قَالَ (لَبَانَ اُذِنَ لَهُ فِى نَوْعٍ مِنْهَا دُونَ غَيْرِهِ فَهُوَ مَأْذُونٌ فِى جَمِيعِهَا) وَقَالَ زُقَرُ وَالشَّافِعِيُّ: لَا يَكُونُ مَأْذُونًا اِلَّا فِى ذَلِكَ النَّوعِ، وَعَلَى هَذَا الْخِلَافِ اِذَا نَهَا عَنْ النَّصْرِ فِى نَوْعٍ آخَرَ.

لَهُمَا اَنَّ الْاِذْنَ تَوْكِيلٌ وَإِلَابَةٌ مِنَ الْمَوْلَى؛ لِأَنَّهُ يَسْتَفِيدُ الْوِلَايَةَ مِنْ جِهَتِهِ وَيَنْبُتُ الْحُكْمُ وَهُوَ الْمِلْكُ لَهُ دُونَ الْعَبْدِ، وَلِهَذَا يَمْلِكُ حَجْرَهُ فَيَخَصِّصُ بِمَا خَصَّهُ بِهِ كَالْمُضَارِبِ.

وَلَنَا أَنَّهُ إِسْقَاطُ الْحَقِّ وَلَكِ الْحَجْرُ عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ، وَعِنْدَ ذَلِكَ تَطْهَرُ مَالِيَّةُ الْعَبْدِ فَلَا يَخَصِّصُ بِنَوْعٍ دُونَ نَوْعٍ، بِخِلَافِ الْوَكِيلِ؛ لِأَنَّهُ يَتَصَرَّفُ فِي مَالٍ غَيْرِهِ فَيَنْبُتُ لَهُ

الْوَلَايَةُ مِنْ جِهَتِهِ، وَحُكْمُ التَّصَرُّفِ وَهُوَ الْمِلْكُ وَاقَعَ لِلْعَبْدِ حَتَّى كَانَتْ لَهُ أَنْ يَصْرِفَهُ  
إِلَى قَضَاءِ الدِّينِ وَالنَّفَقَةِ، وَمَا اسْتَعْنَى عَنْهُ يَخْلُفُهُ الْمَالِكُ فِيهِ.

ترجمہ

فرمایا کہ جب آقا نے غلام کو ایک قسم کی تجارت میں اجازت دی اور دوسری اقسام کی اجازت نہیں دی تو وہ تجارت کی تمام  
انواع میں مازون ہوگا حضرت امام زفر علیہ الرحمہ اور حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ فرماتے ہیں کہ وہ صرف اسی صورت میں ہی  
مازون ہوگا یہی اختلاف اس صورت میں بھی ہے جب آقا اس کو دوسری انواع میں تصرف کرنے سے روک دے ان کی دلیل یہ ہے  
کہ اذن آقا کی جانب سے توکیل اور انابت ہے اس لئے کہ غلام آقا ہی کی طرف سے ولایت حاصل کرتا ہے اور حکم یعنی ملک کا  
ثبوت بھی آقا ہی کے لئے ہوتا ہے غلام کے لئے ملکیت ثابت نہیں ہوتی اس لئے آقا غلام پر پابندی عائد کرنے کا بھی مالک ہے لہذا  
غلام کا تصرف آقا کی تخصیص کے ساتھ خاص ہوگا جس طرح کہ مضارب تخصیص کا پابند ہوتا ہے ہماری دلیل یہ ہے کہ اجازت اسقاط  
حق اور دفع معانت ہے جس طرح کہ ہم بیان کر چکے ہیں اور اسقاط ثابت ہونے کی صورت میں غلام کی ملکیت ثابت ہو جاتی ہے  
لہذا وہ ایک نوع کے ساتھ خاص نہیں ہوگا وکیل کے خلاف اس لئے کہ وکیل دوسرے کے مال میں تصرف کرتا ہے اور اسی غیر کی  
جانب سے اس کو ولایت ملتی ہے اور تصرف کا حکم یعنی ملک یہ غلام کے لئے ثابت ہوتی ہے حتیٰ کہ غلام کو یہ اختیار ہوتا ہے کہ وہ اس  
ملکیت کو دین کی ادائیگی اور نفقہ میں خرچ کر سکے ہاں جس چیز سے یہ غلام مستغنی ہوتا ہے اس میں مالک اس کا قلم مقدم ہوتا ہے۔

ما ذون کے اختیار کو مضارب کے اختیار پر قیاس کرنے کا بیان

علامہ ابن عابدین شامی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اگر مضارب نے مالک سے کوفہ میں مال وصول کیا جبکہ مضارب بصرہ  
کارہنے والا ہے وہ کوفہ میں بطور مسافر آیا تھا تو جب تک وہ کوفہ میں قیام پذیر رہے گا اس وقت تک مال مضاربیت پر اس کا نفقہ نہ  
آئے گا تو جب وہاں سے سفر کرتے ہوئے نکلے گا تو بصرہ پہنچے تک اس کا نفقہ ہوگا کیونکہ اس کا اب کوفہ سے نکلتا مضارب کے طور پر  
ہے اور پھر جب تک بصرہ میں رہے گا وہ خرچ نہ پائے گا کیونکہ بصرہ اس کا وطن اصلی ہے تو یہاں اس کی اقامت وطن کی وجہ سے ہے  
مضاربیت کے لئے نہیں۔ تو اب اگر وہ بصرہ سے نکل کر کوفہ آیا تو واپس بصرہ پہنچے تک نفقہ اس کا حق ہے کیونکہ پہلے کوفہ میں اس کا  
قیام وطن اقامت کے طور پر تھا تو وہاں سے سفر کرنے پر وہ وطن باطل ہو گیا تو اب دوبارہ اس کا کوفہ آنا مضاربیت کے لئے کیونکہ کوفہ  
اس کا وطن نہیں تو وہاں اس کا قیام صرف مال کے لئے ہے۔ (رہنما کتاب المضاربہ، بیروت)

رب المال نے شہر یا وقت یا قسم تجارت کی تعیین کر دی ہو یعنی کہہ دیا ہو کہ اس شہر میں یا اس زمانہ میں خرید و فروخت کرنا یا فلاں  
قسم کی تجارت کرنا تو مضارب پر ایسی پابندی لازم ہے اس کے خلاف نہیں کر سکتا۔ اسی طرح اگر بائع یا مشتری کی تحدید کر دی ہو کہہ دیا ہو  
کہ فلاں دکان سے خریدنا یا فلاں فلاں کے ہاتھ بیچنا اس کے خلاف بھی نہیں کر سکتا اگرچہ یہ پابندیاں اس نے عقبہ مضاربیت کرتے

وقت بار پے دینے وقت نہ کی ہوں بعد میں یہ قیود بخاوی ہوں، ہاں اگر مضارب نے سودا خرید لیا اب کسی قسم کی پابندی اُسکے ذمہ کرے مثلاً یہ کہ اودھار نہ بیچنا یا دوسری جگہ نہ لے جانا وغیرہ وغیرہ، مضارب ان قیود کی پابندی پر مجبور نہیں مگر جبکہ سودا فروخت ہو جائے اور اس المال نقد کی صورت میں ہو جائے تو رب المال اس وقت قیود لگا سکتا ہے اور مضارب پر ان کی پابندی لازم ہوگی۔ (فتاویٰ شامی، کتاب مضارب، بیروت)

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب اس نے مضارب سے کہہ دیا کہ فلاں شہر والوں سے بیع کرنا اس نے اسی شہر میں بیع کی مگر جس سے بیع کی وہ اس شہر کا باشندہ نہیں ہے یہ جائز ہے کہ اس شرط سے قصود اس شہر میں بیع کرنا ہے۔ اسی طرح اگر کہہ دیا کہ صراف سے خریدو فروخت کرنا اس نے صراف کے غیر سے عقد صرف کیا یہ بھی مخالفت نہیں ہے بلکہ جائز ہے کہ اس سے مقدم عقد صرف ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب مضارب، بیروت)

معین چیز کی اجازت سے ما ذون نہ ہونے کا بیان

قَالَ (وَإِنْ أَذِنَ لَهُ فِی شَیْءٍ عَرَبِيٍّ فَلَيْسَ بِمَأْذُونٍ) ؛ لِأَنَّهُ اسْتِخْدَامٌ ، وَمَعْنَاهُ أَنْ يَأْمُرَهُ بِشَرَاءِ ثَوْبٍ مُعَيَّنٍ لِلْكَسْوَةِ أَوْ طَعَامٍ رِزْقًا لِأَهْلِيهِ ، وَهَذَا ؛ لِأَنَّهُ لَوْ صَارَ مَأْذُونًا يَنْسُدُّ عَلَيْهِ بَابُ الاسْتِخْدَامِ ، بِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ : أَذِنِّي إِلَى الْغَلَّةِ كُلِّ شَهْرٍ كَذَا ، أَوْ قَالَ أَذِنِّي إِلَى الْفَأِ وَأَنْتَ حُرٌّ ؛ لِأَنَّهُ تَلَكَّبَ مِنْهُ الْمَالُ وَلَا يَحْصُلُ إِلَّا بِالْكَسْبِ ، أَوْ قَالَ لَهُ أَفْعُذْ صَبَاغًا أَوْ قَصَارًا ؛ لِأَنَّهُ إِذِنَ بِشَرَاءِ مَا لَا بَدَلَ لَهُ مِنْهُ وَهُوَ نَوْعٌ قَصِيرٌ مَأْذُونًا فِي الْأَنْوَاعِ .

ترجمہ

فرمایا کہ جب آقا نے غلام کو کسی معین چیز کی اجازت دی تو وہ ماذون نہیں ہوگا اس لئے کہ یہ اجازت نہیں ہے استخداً ہے اس مسئلے کا حاصل یہ ہے کہ آقا اسے سپنے کے لئے کوئی کپڑا خریدنے کے لئے یا اپنے اہل و عیال کے کھانے کی خاطر غلہ خریدنے کا حکم دے یہ حکم اس لئے ہے کہ اگر وہ ماذون ہو گیا تو آقا پر خدمت لینا بند ہو جائے گا اس صورت کے خلاف کہ جب اس نے یہ کہا کہ تم مجھے ہرامہ اتنا غلہ دیا کر دیا یہ کہا کہ تم مجھے ایک ہزار درہم دے دو تو تم آزاد ہو اس لئے کہ آقا نے غلام سے مال کا مطالبہ کیا ہے اور کوئی کئے بغیر مال حاصل نہیں ہو گیا آقا نے اس سے کہا کہ رنر یز یا دھوبی لا کر بیٹھا دو اس لئے کہ آقا نے اس کو ایسی چیز خریدنے کی اجازت دی ہے جو اس کے لئے لازم ہے اور یہ بھی ایک نوع ہے لہذا وہ ہر قسم کی انواع میں ماذون ہوگا۔

شرح

علامہ ابن نجیم حنفی مصری علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب رب المال نے معین کر دیا تھا کہ فلاں شہر میں یا اس شہر سے مال خریدنا، مضارب نے اس کے خلاف کیا دوسرے شہر کو مال خریدنے کے لیے چلا گیا خاصاً نہ ہو گیا یعنی اگر مال ضائع ہوگا تاوان دینا پڑے گا

اور جو کچھ خریدے گا وہ مضارب کا ہوگا مال مضاربت نہیں ہوگا اور اگر وہاں سے کچھ خریدائیں بغیر خریدے واپس آگیا تو مضاربت ہو کر آئی یعنی اب ضامن نہ رہا اور اگر کچھ خریدنا کچھ روپیہ واپس لایا تو جو کچھ خرید لیا ہے اس میں ضامن ہے اور جو روپیہ واپس لایا ہے یہ مضاربت پر ہو گیا۔ (بحر الرائق، کتاب مضاربہ، بیروت)

مال سے حاصل ہونے والا نفع مالک کو دینے کا بیان

حضرت عبداللہ سے روایت ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم سے سنا۔ آپ فرماتے تھے کہ تم میں سے جو شخص یہ چاہے کہ وہ اس شخص کی طرح ہو جائے جس کے پاس ایک فرق چاول تھے (اور پھر وہ مال مال ہو گیا تھا) تو وہ ایسا ہو سکتا ہے۔ (فرق ایک بیانہ کا نام ہے) لوگوں نے عرض کیا یا رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم! چاول والے کا کیا قصہ ہے تو آپ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے عار کا واقعہ سنایا جب کہ (ان تین شخصوں پر جو ایک عار میں تھے) ان پر پہاڑ گر پڑا (یعنی عار کے منہ پر پہاڑ کی ایک چٹان گر پڑی جس سے باہر نکلنے کا راستہ بند ہو گیا)۔ تو ان میں سے ہر ایک نے کہا کہ ہم میں سے ہر شخص اپنے کسی اچھے عمل کے واسطے دعا کرے تو (سب نے اپنا اپنا عمل بیان کیا۔ ان میں) تیسرے شخص نے کہا اللہ! تو جانتا ہے کہ میں نے ایک شخص سے مزدوری کرائی تھی ایک فرق چاول کے عوض۔ پھر جب شام ہوئی تو میں نے اس کی مزدوری دینی چاہی لیکن اس نے نہ لی اور چلا گیا۔ میں نے اس کے چاولوں سے زراعت کی اور بڑھتے بڑھتے اس زراعت سے میں نے کئی تیل اور ان کو چرانے والے غلام جمع کر لیے۔ کچھ عرصہ کے بعد وہ مجھ سے مال اور بولا اب میری مزدوری دے۔ میں نے کہا جا اور اپنے تیل اور ان کے چرانے والے غلام سب لے جا۔ پس وہ ان سب کو لے گیا۔ (سنن ابوداؤد: جلد دوم: حدیث نمبر 1611)

ما ذون کی جانب دیون و غصب کے اقرار کا بیان

قَالَ (وَإِقْرَارُ الْمَآذُونِ بِالذُّبُونِ وَالْغُصْبِ جَائِزٌ وَكَذَا بِالْوَدَائِعِ)؛ لِأَنَّ الْإِقْرَارَ مِنْ تَوَابِعِ التَّجَارَةِ، إِذْ لَوْ لَمْ يَصَحَّ لَا جُنُبَ النَّاسِ مَبِيعَتَهُ وَمُعَامَلَتَهُ، وَلَا فَرْقَ بَيْنَ مَا إِذَا كَانَ عَلَيْهِ ذَيْنٌ أَوْ لَمْ يَكُنْ إِذَا كَانَ الْإِقْرَارُ فِي صِحَّتِهِ، فَإِنْ كَانَ فِي مَرَضِهِ يَفْقَدُ دَيْنَ الصُّحَّةِ كَمَا فِي الْحَرِّ، بِخِلَافِ الْإِقْرَارِ بِمَا يَجِبُ مِنَ الْمَالِ لَا بِسَبَبِ التَّجَارَةِ؛ لِأَنَّهُ كَالْمَحْجُورِ فِي حَقِّهِ.

ترجمہ

فرمایا کہ ما ذون کی طرف سے دیون اور غصب کا اقرار جائز ہے نیز ودائع کا اقرار بھی جائز ہے اس لئے کہ اقرار تجارت کے توابع میں سے ہے اس لئے کہ جب اس کا اقرار درست نہیں ہوگا تو لوگ اس سے بیع و شراء اور لین و دین سے گریز کریں گے اس میں کوئی فرق نہیں ہے کہ اس پر دین ہو یا نہ ہو اس شرط کے ساتھ کہ وہ اقرار اس کی صحت میں ہو اور جب مرض کی حالت میں اقرار ہو

تو دین صحت کو مقدم کیا جائے گا جس طرح کہ آزاد میں یہی ترتیب ہے اس چیز کے اقرار کے خلاف کہ جس میں تجارت کے علاوہ دوسرے اسباب سے مال واجب ہوتا ہو اس لئے کہ یہ غلام اس مال کے حق میں مجبوری طرح ہے۔

شرح

اس مسئلہ کو کتاب و روایت میں بیان کردہ مسئلہ پر قیاس کیا گیا ہے لہذا اس کی وضاحت کیلئے کتاب و روایت کا مطالعہ کریں۔

مَا ذُوْنَ غُلَامٍ كَيْلِيَّةٌ اِجَازَتِ نِكَاحٍ نَهَ هُوْنَةُ كَابِيَان

قَالَ (وَلَيْسَ لَهُ اَنْ يَنْزَوِّجَ) ، لِأَنَّهُ لَيْسَ بِتَجَارَةٍ . قَالَ (وَلَا يَزَوِّجُ مَمَالِيغَهُ) وَقَالَ أَبُو  
يُوسُفَ : يَزَوِّجُ الْأَمَةَ ، لِأَنَّهُ تَحْصِيلُ الْمَالِ بِمَنْفَعَتِهَا فَآثِبَةٌ اِجَارَتُهَا .  
وَأَلْهَمَا أَنَّ الْإِذْنَ يَتَضَمَّنُ التَّجَارَةَ وَهَذَا لَيْسَ بِتَجَارَةٍ ، وَلِهَذَا لَا يَمْلِكُ تَزْوِيجَ الْغَنِيِّ ،  
وَعَلَى هَذَا الْخِلَافِ الصَّبِيُّ الْمَأْذُونُ وَالْمُضَارِبُ وَالشَّرِيكَ شَرِيكَ عَيْنٍ وَالْأَبِ  
وَالْوَصِيِّ .

ترجمہ

فرمایا کہ مَا ذُوْنَ غُلَامٍ نہ تو اپنا نکاح کر سکتا ہے اور نہ ہی اپنی باندیوں اور غلاموں کا نکاح کر سکتا ہے اس لئے کہ یہ تجارت نہیں ہے امام ابو یوسف فرماتے ہیں کہ وہ باندی کا نکاح کر سکتا ہے اس لئے کہ نکاح کے ذریعے منافع سے مال حاصل کرے گا لہذا یہ باندی کو اجارہ پر دینے کی طرح ہو گیا۔

طرفین کی دلیل یہ ہے کہ آقا کی اجازت تجارت کو لازم ہے اور باندی کا نکاح کرنا تجارت نہیں ہے اس لئے وہ غلام کے نکاح کا مالک نہیں ہے جیسا ماذون، مضارب، شریک، عین کا شریک، باپ اور وصی کا تصرف نکاح بھی اسی اختلاف پر ہے۔

نکاح کے اختیار میں غلام سے متعلق فقہی احکام

حضرت جابر بن عبد اللہ سے روایت ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا کہ اگر کوئی غلام اپنے مالک کی اجازت کے بغیر نکاح کرے تو وہ زانی ہے۔

اس باب میں حضرت ابن عمر سے روایت ہے حدیث جابر حسن ہے بعض راوی یہ حدیث عبد اللہ بن محمد بن عقیل سے اور وہ ابن عمر سے مرفوعاً نقل کرتے ہیں لیکن یہ صحیح نہیں، صحیح یہی ہے کہ عبد اللہ بن محمد بن عقیل حضرت جابر سے روایت کرتے ہیں صحابہ کرام اور تابعین کا اسی پر عمل ہے کہ مالک کی اجازت کے بغیر غلام کا نکاح جائز نہیں۔ امام احمد، اسحاق، اور دوسرے حضرات کا بھی یہی قول ہے۔ (جامع ترمذی: جلد اول: حدیث نمبر 1111)

مطلب یہ ہے کہ ملوک کا نکاح مالک کی اجازت کے بغیر صحیح نہیں ہوتا لہذا اگر کوئی ملوک اپنے مالک کی اجازت کے بغیر نکاح



کرے گا اور اس نکاح کے بعد منکوحہ سے جماعت کرے گا تو یہ فعل حرام ہوگا اور وہ زنا کر کہلائے گا چنانچہ حضرت امام شافعی اور حضرت امام احمد کا یہی مسلک ہے کہ غلام کا نکاح اس کے آقا کی اجازت کے بغیر جائز نہیں ہوتا اور نکاح کے بعد اگر آقا اجازت دے دے تب بھی وہ عقد صحیح نہیں ہوتا جبکہ حضرت امام اعظم ابوحنیفہ کا مسلک یہ ہے کہ آقا کی اجازت کے بغیر نکاح تو ہو جاتا ہے مگر اس کا نافذ ہونا یعنی صحیح ہونا آقا کی اجازت پر موقوف رہتا ہے کہ جب آقا اجازت دے دے گا تو صحیح ہو جائے گا جیسا کہ فضولی کے نکاح کا حکم ہے۔

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں۔ کہ لونڈی غلام نے اگر خود نکاح کر لیا یا ان کا نکاح کسی اور نے کر دیا تو یہ نکاح مولیٰ کی اجازت پر موقوف ہے جائز کر دے گا نافذ ہو جائے گا، رد کر دے گا باطل ہو جائے گا، پھر اگر وہی بھی ہو چکی اور مولیٰ نے رد کر دیا تو جنب تک آزاد نہ ہو لونڈی اپنا مہر طلب نہیں کر سکتی، نہ غلام سے مطالبہ ہو سکتا ہے اور اگر وہی نہ ہوئی جب تو مہر واجب ہی نہ ہوا۔ اور یہاں مولیٰ سے مراد وہ ہے جسے اس کے نکاح کی ولایت حاصل ہو، مثلاً مالک تا بالغ ہو تو اس کا باپ یا دادا یا قاضی یا وصی اور لونڈی، غلام سے مراد عام ہیں، مدبر، مکاتب، مازون، ام ولد یا وہ جس کا کچھ حصہ آزاد ہو چکا سب کو شامل ہے۔ (در مختار، کتاب النکاح)

مما ذون غلام کا مکاتب نہ بننے کا بیان

قَالَ (وَلَا يُكْتَبُ) لِأَنَّهُ لَيْسَ بِتِجَارَةٍ، إِذْ هِيَ مَبَادِلَةُ الْمَالِ بِالْمَالِ، وَالْبَدْلُ فِيهِ مُقَابِلٌ بِفَلِكِ الْعَجْرِ فَلَمْ يَكُنْ تِجَارَةً (إِلَّا أَنْ يُجِزَّهُ الْمَوْلَى وَلَا دَيْنَ عَلَيْهِ) لِأَنَّ الْمَوْلَى قَدْ مَلَكَهُ وَيَصِيرُ الْعَبْدُ نَائِبًا عَنْهُ وَتَرْجِعُ الْحُقُوقُ إِلَى الْمَوْلَى لِأَنَّ الْوَكِيلَ فِي الْكِتَابَةِ سَلِيمٌ. قَالَ (وَلَا يُعْتَقُ عَلَى مَالٍ) لِأَنَّهُ لَا يَمْلِكُ الْكِتَابَةُ قَالًا غَنَاقًا أَوْ لِي (وَلَا يُقَرِّضُ) لِأَنَّهُ يَبْرُغُ مَحْضٌ كَالْهَبِيَةِ.

ترجمہ

فرمایا کہ مآذون غلام مکاتب بھی نہیں بنا سکتا اس لئے کہ مکاتب بھی تجارت نہیں ہے اس لئے کہ مکاتب میں مال کے عوض کا مال تبادلہ ہوتا ہے اور کتابت کا بدلہ فک جحر کے مقابل ہوتا ہے اس لئے یہ بھی تجارت نہیں ہوگی مگر یہ کہ آقا مآذون غلام کو مکاتب کی اجازت دے دے اور اس پر دین نہ ہو اس لئے کہ آقا مآذون غلام کا اور اس کی کمائی کا مالک ہوتا ہے اور غلام اس کی طرف سے نائب ہوتا ہے اور عقد کے حقوق آقا ہی کی طرف لوٹتے ہیں اس لئے کہ عقد کتابت کا وکیل سفیر اور ترجمان ہوتا ہے۔

فرمایا کہ مآذون غلام کو مول کے بدلے غلام آزاد کرنے کا حق نہیں ہے اس لئے کہ جب وہ مکاتب بنانے کا مالک نہیں ہے تو وہاں غنایاں بادر جہاں مالک نہیں ہوگا قرض بھی نہیں دے سکتا اس لئے کہ یہ کی طرح قرض تہرغ محض ہے۔

مکاتب کے اذن سے باندی کے نکاح کرنے کا بیان

علامہ ابن عابدین شافعی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں۔ مکاتب اپنی لونگی کا نکاح اپنے اذن سے کر سکتا ہے اور اپنا یا اپنے غلام کا نہیں کر سکتا اور ما ذون غلام، لونگی کا بھی نہیں کر سکتا۔ مولیٰ کی اجازت سے غلام نے نکاح کیا تو مہر و نفقہ خود غلام پر واجب ہے، مولیٰ پر نہیں اور مرگیا تو مہر و نفقہ دونوں ساقط اور غلام خالص مہر و نفقہ کے سبب بیچ ڈالا جائے گا اور مرد پر مکاتب نہ بیچے جائیں بلکہ انھیں حکم دیا جائے کہ کما کر ادا کرتے رہیں۔ ہاں مکاتب اگر بدل کتابت سے عاجز ہو تو اب مکاتب نہ رہے گا اور مہر و نفقہ میں بیچ جائے گا اور غلام کی بیع اس کا مولیٰ کرے، اگر وہ انکار کرے تو اس کے سامنے قاضی بیع کر دے گا اور یہ بھی ہو سکتا ہے کہ جن داموں کو فروخت ہو رہا ہے، مولیٰ اپنے پاس سے اتنے دام دے اور فروخت نہ ہونے دے۔ (رہنکار، کتاب النکاح، بیروت)

غلام کے حق نکاح و طلاق میں فقہ مالکی کا موقف

حضرت سیدنا عبداللہ بن عمر رضی اللہ عنہما فرمایا کرتے تھے، "جس نے اپنے غلام کو شادی کرنے کی اجازت دے دی تو اب طلاق کا معاملہ غلام کے ہاتھ ہی میں ہے۔ اس کے علاوہ کسی اور کو طلاق کے معاملے میں کوئی اختیار نہیں۔

(موطا مالک، کتاب الطلاق، حدیث (1876))

ما ذون غلام کیلئے کسی بھی وجہ کے جائز نہ ہونے کا بیان

(وَلَا يَهَبُ بِعَوْضٍ وَلَا بِغَيْرِ عَوْضٍ ، وَكَذَا لَا يَتَصَدَّقُ ) ، لِأَنَّ كُلَّ ذَلِكَ تَبَرُّعٌ بِبَصَرِ بِيحِهِ  
الْبَيْدَاءِ وَالْأَنْهَاءِ ، أَوْ ابْتِدَاءً ، فَلَا يَدْخُلُ تَحْتَ الْإِذْنِ بِالتَّجَارَةِ .

قَالَ ( لِأَنَّ يُهْدَى الْيَسِيرَ مِنَ الطَّعَامِ أَوْ يُضَيَّفُ مَنْ يُطْعَمُ ) ؛ لِأَنَّهُ مِنْ ضَرُورَاتِ  
التَّجَارَةِ اسْتِجْلَابًا لِقُلُوبِ الْمُجَاهِزِينَ ، بِخِلَافِ الْمُحْجُورِ عَلَيْهِ ؛ لِأَنَّهُ لَا إِذْنَ لَهُ أَصْلًا  
فَكَيْفَ يَبْتَئِ مَا هُوَ مِنْ ضَرُورَاتِهِ .

وَعَنْ أَبِي يُسُفَ أَنَّ الْمُحْجُورَ عَلَيْهِ إِذَا أَعْطَاهُ الْمَوْلَى قُوتَ يَوْمِهِ قَدْ عَا بَعْضَ رُفْقَائِهِ  
عَلَى ذَلِكَ الطَّعَامِ فَلَا بَأْسَ بِهِ ، بِخِلَافِ مَا إِذَا أَعْطَاهُ قُوتَ شَهْرٍ ؛ لِأَنَّهُمْ لَوْ أَكَلُوهُ قَبْلَ  
الشَّهْرِ يَتَضَرَّرُ بِهِ الْمَوْلَى .

قَالُوا : وَلَا بَأْسَ لِلْمَرْءِ أَنْ تَتَصَدَّقَ مِنْ مَنْزِلِ زَوْجِهَا بِالشَّيْءِ الْيَسِيرِ كَالرَّغِيفِ وَنَحْوِهِ  
؛ لِأَنَّ ذَلِكَ غَيْرُ مَمْنُوعٍ عَنْهُ فِي الْعَادَةِ .

ترجمہ

اور ما ذون غلام نہ تو عوض لے کر ہبہ کر سکتا ہے اور نہ ہی بغیر عوض کے ہبہ کر سکتا ہے اور نہ ہی صدقہ کر سکتا ہے اس لئے کہ ان میں سے ہر چیز بطور صراحت تبرع ہے لہذا بغیر عوض کے ہبہ ابتداء اور انتہاء دونوں اعتبار سے تبرع ہے اور عوض کے ساتھ ہبہ کرنا ابتداء ہی تبرع ہے لہذا یہ تصرفات اذن فی التجارات کے تحت داخل نہیں ہوں گے فرمایا کہ ما ذون غلام تھوڑا بہت غلبہ ہدیہ دے سکتا ہے اور جو اس کی مہمان نوازی کرے اس کی ضیافت بھی کر سکتا ہے اس لئے کہ یہ تجارت کے لوازمات میں سے ہے اور اس طرح کرنے سے تاجروں کا دل اپنی طرف مائل کیا جاتا ہے مجبور کے خلاف اس لئے کہ اس کو سرے سے اجازت ہی نہیں ہوتی لہذا اس کے حق میں اجازت کے لوازمات کس طرح ثابت ہوں گے۔

امام ابو یوسف سے مروی ہے کہ جب عبد مجبور علیہ کو آقا ایک دن کی خوراک دے دے اور وہ اس پر اپنے چند دوستوں کی دعوت کر لے تو اس میں کوئی حرج نہیں ہے اس صورت کے خلاف کہ جب آقا نے اس کو ایک ماہ کی خوراک دی ہو اس لئے کہ جب وہ ایک ماہ سے پہلے اس کو ختم کر دیں تو اس سے آقا کا نقصان ہوگا۔

حضرات مشائخ فقہاء فرماتے ہیں کہ عورت کے لئے اپنے شوہر کے گھر سے معمولی چیز جس طرح کہ روٹی وغیرہ صدقہ کرنے میں کوئی حرج نہیں ہے اس لئے کہ بطور عادت اس سے منع نہیں کیا جاتا ہے۔

ما ذون غلام کا کچھ غلبہ دینے میں مذاہب اربعہ

علامہ علی بن سلطان محمد حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ ما ذون غلام تھوڑا بہت غلبہ ہدیہ دے سکتا ہے اور جو اس کی مہمان نوازی کرے اس کی ضیافت بھی کر سکتا ہے اس لئے کہ یہ تجارت کے لوازمات میں سے ہے۔ جبکہ امام مالک اور امام شافعی علیہما الرحمہ کے نزدیک اجازت کے بغیر اس کیلئے کھانا دینا جائز نہ ہوگا کیونکہ اس کا عوض ہوتا ہے۔ احناف کی دلیل گزر چکی ہے۔ (اور امام احمد علیہ الرحمہ کا مذہب شاید احناف سے مؤید ہے)۔ (شرح الوکایہ، کتاب ما ذون، میردت)

ما ذون کے ہبہ کو مضارب کے ہبہ پر قیاس کرنے کا بیان

اس میں ان افعال کا تعلق ہے جن میں نہ تو مضارب مطلق عقد کا مالک بنتا ہے اور نہ ہی وہ رب المال کے قول "اعمل براک" کہنے سے مالک بنتا ہے ہاں البتہ جب رب المال وضاحت کے ساتھ اس کام کی صراحت کرے اور وہ قرض لینا ہے۔ جس کی حالت یہ ہے کہ مضارب راس المال سے سامان خریدنے کے بعد کچھ دراہم و دانیر کے بدلے میں کچھ ادھار خریدے۔ اس لئے کہ یہ خریداری اس مال سے زائد ہے جس مضارب متفقہ ہونے والی ہے۔ کیونکہ رب المال اس پر راضی نہ ہوگا ہاں وہ تو اپنے ذمہ پر ہونے والے قرض کے ساتھ مصروف ہونے میں راضی نہ ہوگا اور جب رب المال نے مضارب کو قرض لینے کی اجازت دی ہوئی ہے تو زائد خریدی ہوئی چیز شرکت و وجہ کے سبب ان کے درمیان مشترک ہوگی اور ان میں ہنڈی لینا بھی ہے کیونکہ وہ بھی قرض کی ایک

تم ہے اور اس کو دینا بھی اس میں شامل ہے اس لئے کہ یہ قرض دینا ہے۔ مال کے بدلے میں یا بغیر مال کے غلام کو آزاد کرنا ہے اور مکتب بنانا بھی اسی میں شامل ہے اس لئے کہ یہ معاملات تجارت نہیں کہلاتے۔ قرض دینا، مہر کرنا اور صدقہ کرنا یہ افعال بھی مفار برب المال کی وضاحت کے سوائے کرسکا اس لئے کہ یہ معاملات محض احسان ہیں تجارت نہیں ہیں۔

عیب کے سبب ماذون کا قیمت میں کمی کرنے کا بیان

قَالَ (وَلَوْ أَنَّ يَحْطَ مِنَ الثَّمَنِ بِالْعَيْبِ مِثْلَ مَا يَحْطُ التَّجَارُ) ؛ لِأَنَّهُ مِنْ صَنِيعِهِمْ ، وَزَبْمًا يَكُونُ الْحِطُّ أَنْظَرَهُ مِنَ قَبُولِ الْمَعِيبِ ابْتِدَاءً ، بِخِلَافِ مَا إِذَا حَظَّ مِنْ غَيْرِ عَيْبٍ ؛ لِأَنَّهُ تَبَسُّعٌ مَحْضٌ بَعْدَ تَمَامِ الْعُقُودِ فَلَيْسَ مِنْ صَنِيعِ التَّجَارِ ، وَلَا كَذَلِكَ الْمُحَابَاةُ فِي الْإِنْتِدَاءِ ؛ لِأَنَّهُ قَدْ يَنْحَاجُ إِلَيْهَا عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ (وَلَوْ أَنَّ يُؤْجَلُ فِي ذَنْبٍ وَجَبَ لَهُ) ؛ لِأَنَّهُ مِنْ عَادَةِ التَّجَارَةِ .

ترجمہ

اور عیب کے سبب ماذون غلام ثمن میں کمی کر سکتا ہے جس طرح کہ تجارت کرنے والے کم کرتے ہیں اس لئے کہ یہ ان کا فعل ہے اور کبھی کبھی کم کرنا اس کے لئے ابتداء کے طور پر عیب دار چیز کو قبول کرنے سے زیادہ نفع بخش ہوتا ہے اس صورت کے خلاف کہ جب وہ عیب کے بغیر کم کرے اس لئے کہ عقد کے پورا ہونے کے بعد کمی کرنا تبرع محض ہے اور تاجروں کے طریقہ میں سے نہیں ہے اور ابتداء رعایت کا یہ حال نہیں ہے اس لئے کہ ماذون غلام کو کبھی رعایت کی ضرورت پڑتی ہے اس کو یہ بھی اختیار ہے کہ جو دین اس کے لئے ثابت ہو چکا ہے اس کو موخر کر دے اس لئے کہ یہ بھی تاجروں کی عادت ہے۔

عیب کے سبب قیمت کی کمی میں اصل و ماذون کے اختیار کا بیان

سیدنا ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ حضرت رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم غلہ کے ڈھیر کے پاس تشریف لے گئے اور غلہ کے ڈھیر میں دست انداز والا تو اس میں کچھ کمی محسوس ہوئی تو آپ نے ارشاد فرمایا: غلہ والے یہ کیا ہے؟ انہوں نے کہا: یا رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم بارش کی وجہ سے غلہ بھگ چکا تھا تو آپ نے ارشاد فرمایا: پھر بیٹھے ہوئے غلہ کو تم نے اوپر کیوں نہیں رکھا؟ تاکہ لوگ اس کو دیکھ لیں جس نے دھوکہ کا معاملہ کیا وہ مجھ سے نہیں۔

ان نصوص سے یہ امر واضح ہوتا ہے کہ کسی بھی تاجر کو فروخت کی جانے والی اشیاء کے عیب و نقص کو خریدار پر ظاہر کئے بغیر فروخت کرنا ناجائز نہیں، تاہم کسی تاجر نے کوئی عیب دار چیز عیب کی وضاحت کے بغیر فروخت کر دی اور خریدار کو خریدنے کے بعد اس میں موجود عیب کا علم ہوا اور اگر اسے شے کو عیب کے ساتھ رکھ لینا ضروری قرار دیا جائے تو خریدار کا نقصان ہو جائے گا اس کو شرعیاً یہ اختیار دیا گیا کہ وہ اس عیب دار چیز کو واپس کر دے اور دی ہوئی قیمت اس سے واپس لے لے۔ یہ اس وقت ہے جبکہ عیب خرید

فروخت کے معاملہ کے وقت موجود تھا۔ اس کے برخلاف خریدنے کے بعد اس میں کوئی عیب آگیا تو خریدار کو واپس کرنے کا اختیار نہیں۔

فروخت شدہ چیز میں عیب پائے جانے کی وجہ سے اس کو واپس کرنے کے اختیار کو شریعت کی اصطلاح میں خیاری عیب کہتے ہیں جیسا کہ فتاویٰ فتاویٰ ہندیہ، کتاب بیوع ج 3 ص 66 میں ہے: واذا اشتری شیئاً لم یعلم بالعیب وقت الشراء ولا علمه قبله والعیب یسیر او فاحش فله الخيار ان شاء رضی بجمیع الثمن وان شاء رده - ترجمہ: جب کسی نے کوئی چیز خریدی اور خریدتے وقت یا اس سے پہلے اس کے عیب سے واقف نہیں تھا، خواہ عیب چھوٹا ہو یا بڑا بعد ازاں اسے عیب کا علم ہوا تو اس کو اختیار ہے چاہے تو پوری قیمت کے بدلہ وہ عیب دار چیز لے لے اور اگر چاہے تو اس چیز کو لوٹا دے۔ نیز فتاویٰ فتاویٰ ہندیہ، کتاب بیوع ج 3 کے اسی صفحہ پر خیاری عیب کے شرائط میں ہے۔ فمنها ثبوت العیب عند البیع و بعده قبل التسليم حتی لو حدث بعد ذلك لا یشتر الخیار .

ماذون مدیون کے قرض کا رقبہ سے متعلق ہونے کا بیان

قَالَ ( وَذُبُونُهُ مُتَعَلِّقَةٌ بِرَقَبَتِهِ يَبْتَاعُ لِلْغُرْمَاءِ إِلَّا أَنْ يَفْدِيَهُ الْمَوْلَى ) وَقَالَ زُفَرٌ وَالشَّافِعِيُّ : لَا يَبْتَاعُ وَيَبْتَاعُ كَسْبُهُ فِي ذَنْبِهِ بِالْإِجْمَاعِ .

لَهُمَا أَنْ عَرَضَ الْمَوْلَى مِنَ الْإِذْنِ تَخْصِيلُ مَالٍ لَمْ يَكُنْ لَا تَقْوِيَتْ مَالٍ قَدْ كَانَ لَهُ ، وَذَلَّتْ فِي تَعْلِيلِ الدِّينِ بِكَسْبِهِ ، حَتَّى إِذَا فَضَلَ شَيْءٌ مِنْهُ عَنِ الدِّينِ يَخْصُلُ لَهُ لَا بِالرَّقَبَةِ ، بِخِلَافِ دَيْنِ الْإِسْتِهْلَاكِ ؛ لِأَنَّهُ نَوْعُ جِنَايَةٍ ، وَاسْتِهْلَاكُ الرَّقَبَةِ بِالْجِنَايَةِ لَا يَتَعَلَّقُ بِالْإِذْنِ .

وَلَسْنَا أَنْ الْوَاجِبَ فِي ذِمَّةِ الْعَبْدِ ظَهَرَ وَجُوبُهُ فِي حَقِّ الْمَوْلَى فَيَتَعَلَّقُ بِرَقَبَتِهِ اسْتِيفَاءً كَدَيْنِ الْإِسْتِهْلَاكِ ، وَالْجَامِعُ دَفْعُ الضَّرَرِ عَنِ النَّاسِ ، وَهَذَا ؛ لِأَنَّ سَبَبَ التَّجَارَةِ وَهِيَ دَاخِلَةٌ تَحْتَ الْإِذْنِ ، وَتَعَلَّقَ الدِّينُ بِرَقَبَتِهِ اسْتِيفَاءً حَامِلٌ عَلَى الْمَعَامَلَةِ ، فَمِنْ هَذَا الْوَجْهِ صَلَحَ عَرَضًا لِلْمَوْلَى ، وَيَنْعَدِمُ الضَّرَرُ فِي حَقِّهِ بِدُخُولِ الْمَبِيعِ فِي مِلْكِهِ ، وَتَعَلَّقَهُ بِالْكَسْبِ لَا يُنَافِي تَعَلُّقَهُ بِالرَّقَبَةِ فَيَتَعَلَّقُ بِهِمَا ، غَيْرَ أَنَّهُ يَبْدَأُ بِالْكَسْبِ فِي الْإِسْتِيفَاءِ لِحَقِّ الْغُرْمَاءِ وَإِنْقَاءِ لِمَقْصُودِ الْمَوْلَى ، وَعِنْدَ انْعَادَادِهِ يُسَوِّفِي مِنَ الرَّقَبَةِ .

وَقَوْلُهُ فِي الْكِتَابِ ذُبُونُهُ الْمُرَادُ مِنْهُ دَيْنٌ وَجَبَ بِالتَّجَارَةِ أَوْ بِمَا هُوَ فِي مَعْنَاهَا كَالْبَيْعِ

وَالشَّرَاءُ وَالْبَيْعُ وَالْإِسْتِجَارَةُ وَالْمُشْتَرَاةُ بَعْدَ الْإِسْتِغْلَاقِ لَا مَسْتَدِيرَ إِلَيْهِ الشَّرَاءُ فَلْيَحْقِيقْ بِهِ

ترجمہ

فرمایا کہ ماؤن غلام کے دیون اس کی گردن سے متعلق ہوں گے اور غراء کے دیون کی ادائیگی کے لئے اس کو بیچا جائے گا مگر یہ کہ آقا ان کو فدیہ کے طور پر ان کو اداء کر دے حضرت امام زفر علیہ الرحمہ اور حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ فرماتے ہیں کہ غلام کو نہیں بیچا جائے گا۔ اور اس کا دین اداء کرنے کے لئے اس کی کمائی بلا تعلق چکی جائے گی حضرت امام زفر علیہ الرحمہ اور حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ کی دلیل یہ ہے کہ اجازت دینے آقا کا مقصد ایسے مال کو حاصل کرنا ہے جو موجود نہ ہو اور ایسے مال کی تقویت مقصد نہیں ہے جو پہلے سے ہی موجود ہو اور آقا کا مقصد اس صورت میں ہی حاصل ہوگا جب دین کو غلام کی کمائی سے متعلق کیا جائے حتیٰ کہ جب دین میں سے کچھ بچ جائے تو وہ آقا کو مل جائے گا اور گردن غلام سے دین کے متعلق کرنے میں آقا کا مقصد نہیں حاصل ہوگا دین اجہاک کے خلاف اس لئے کہ وہ ایک طرح کی جنایت ہے اور جنایت کے سبب گردن کا استحکام اجازت سے متعلق نہیں ہوتا ہر کی دلیل یہ ہے کہ جو فرض غلام کے ذمہ واجب ہے اس کا وجوب آقا کے حق میں ظاہر ہوگا لہذا استیفاء کے اعتبار سے یہ دین گردن غلام سے متعلق ہوگا جس طرح کہ دین اجہاک میں گردن سے متعلق ہوتا ہے اور ان میں علت جامعہ لوگوں نقصان کو دور کرنا ہے یہ حکم اس وجہ سے ہے کہ اس دین کا سبب تجارت ہے اور تجارت اجازت کے تحت داخل ہے۔

اور وصول کرنے کے حوالے سے دین کو اس لئے گردن غلام سے متعلق کیا گیا ہے تاکہ لوگوں کو اس کے ساتھ معاملہ کرنے پر آمادہ کیا جاسکے اور اس اعتبار سے یہ چیز آقا کا مقصد بن سکتی ہے اور اس کی ملکیت میں جمع کے آنے سے اس کے حق میں نقصان معدوم ہو جائے گا اور کائی سے دین کا متعلق ہونا گردن سے اس کے متعلق ہونے کے سنائی نہیں ہے لہذا دین کسب اور گردن دونوں سے متعلق ہوگا اس لئے اس کو استحقاق دین میں سے اس کو کسب کے متعلق کیا جائے گا تاکہ غراء کا حق اداء کیا جاسکے اور آقا کا مقصد باقی رکھا جاسکے اور کسب نہ ہونے کی صورت میں گردن سے دین وصول کیا جائے گا۔

اور قدوری میں امام قدوری کے دیونہ کہنے کا مطلب ایسا دین ہے جو تجارت یا سبب تجارت سے واجب ہو جو جس طرح کہ بیع و شراء ہے اجارہ ہے استیجارہ ہے اسی طرح منسوب ورائع اور امانات کا ضمان بھی دین میں داخل ہے اس شرط کے ساتھ کہ ماؤن غلام ان کا مگر ہو خریدی ہوئی باندی کے حقدار نکلنے کے بعد اس سے کی ہوئی واپسی کا تاوان بھی دین میں شامل ہوگا اس لئے کہ یہ واپسی کی جانب منسوب ہوگی اور شراء کے ساتھ لاحق ہو جائے گی۔

غلام کیلئے حقداروں کا حق بطور ضمان وامانت اداء کرنے کا بیان

إِنَّ اللَّهَ يَأْمُرُكُمْ أَنْ تُؤَدُّوا الْأَمَانَاتِ إِلَىٰ أَهْلِهَا وَإِذَا حَكَمْتُمْ بَيْنَ النَّاسِ أَنْ تَحْكُمُوا

بِالْعَدْلِ إِنَّ اللَّهَ نِعِمَّا يَعِظُكُمْ بِهِ إِنَّ اللَّهَ كَانَ سَمِيعًا بَصِيرًا -

بے شک اللہ تمہیں حکم دیتا ہے کہ امانتیں جن کی ہیں انہیں سپرد کرو اور یہ کہ جب تم لوگوں میں فیصلہ کرو تو انصاف کے ساتھ فیصلہ کرو۔ بے شک اللہ تمہیں کیا ہی خوب نصیحت فرماتا ہے بے شک اللہ بخشتا دیکھتا ہے۔ (کنز الایمان)

اس جملہ کے بہت سے مطلب ہو سکتے ہیں۔ مثلاً ایک یہ کہ جس کسی نے تمہارے پاس کوئی امانت رکھی ہو اسی کو اس کی امانت ادا کرو۔ زید کی امانت بکر کے حوالے نہ کرو۔ امانت کا دوسرا مطلب ذمہ دارانہ مناصب ہیں۔ یعنی حکومت کے ذمہ دارانہ مناصب انہی کے حوالے کرو جو ان مناصب کے اہل ہوں۔ نا اہل، بے ایمان بد دیانت اور راشی قسم کے لوگوں کے حوالے نہ کرو۔ اس لحاظ سے یہ مسلمانوں سے اجتماعی خطاب ہے کیونکہ بدکار لوگوں کی حکومت سے ساری قوم کی اخلاقی حالت تباہ و برباد ہو جاتی ہے۔ امانت کا تیسرا مطلب حقوق بھی ہیں یعنی تمہارے ذمہ جو حقوق ہیں خواہ اللہ کے ہوں یا بندوں کے، سب کے حقوق بجالاؤ۔ کسی حکومت کے استحکام کی یہ پہلی بنیاد ہے اور انہی حقوق کی عدم ادائیگی سے فساد رونما ہوتا ہے۔

حکومت کے استحکام کی دوسری بنیاد عدل و انصاف ہے لہذا کسی قوم سے دشمنی تمہارے عدل و انصاف پر اثر انداز نہ ہوئی چاہیے۔ جیسا کہ یہود نے صرف اسلام دشمنی کی بنا پر مشرکوں سے یہ کہہ دیا تھا کہ تم دینی لحاظ سے مسلمانوں سے بہتر ہو۔ حالانکہ مسلمانوں کی پاکیزہ سیرت اور مشرکوں کے کردار میں فرق اتنا واضح تھا جو دشمنوں کو بھی نظر آ رہا تھا اور خود یہود بھی اس حقیقت حال سے پوری طرح آگاہ تھے۔ انصاف سے فیصلہ کرنا اور انصاف کی بات کہنا بہت بلند درجہ کا عمل ہے۔ جیسا کہ درج ذیل حدیث سے واضح ہوتا ہے۔

آپ ﷺ نے فرمایا انصاف کرنے والے اللہ کے نزدیک ہوں گے، رخصت و غزوہ مل کے دائیں نور کے منبروں میں ہوں گے اور رخصت کے دونوں ہاتھ دائیں ہیں۔ جو اپنے فیصلہ کے وقت اپنے اہل میں اور اپنی رعایا میں انصاف سے فیصلہ کرتے ہیں۔

(مسلم کتاب الادب)

حضرت سیدنا ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ کہتے ہیں کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا کہ قیامت کے دن اللہ تعالیٰ سات قسم کے آدمیوں کو اپنے سایہ میں رکھے گا اور یہ ایسا دن ہوگا جب اور کسی جگہ کوئی سایہ نہ ہوگا۔ اس میں سرفہرست آپ نے امام عادل یعنی انصاف کرنے والے حاکم کا ذکر فرمایا۔ دوسرے وہ جو ان جس نے جو ان میں خوشدلی سے اللہ کی عبادت کی۔ تیسرے وہ شخص جس کا دل مسجد میں ہی انکار رہتا ہے۔ چوتھے وہ شخص جنہوں نے اللہ کی خاطر دوستی کی، اسی کی خاطر انکسے رہے اور آخر موت نے جدا کیا۔ پانچویں وہ شخص جسے کسی مالدار اور حسن و جمال والی عورت نے بدکاری کے لیے بلایا تو اس نے کہہ دیا کہ میں اللہ سے ڈرتا ہوں۔ چھٹے وہ شخص جس نے اللہ کی راہ میں یوں چمپا کر صدقہ دیا کہ وہ اپنے ہاتھ نے جو چمک دیا، بائیں کو اس کی خبر تک نہ ہوئی۔ ساتویں وہ شخص جس نے تنہائی میں اللہ کو یاد کیا اور اس کی آنکھیں پر نکلیں۔ (بخاری، کتاب الاذان)

غلام کی قیمت کو غراء کے حساب سے تقسیم کرنے کا بیان

قَالَ (وَيُقَسَّمُ ثَمَنُهُ بَيْنَهُم بِالْحِصَصِ) لَتَعْلُقَ حَقَّهُمْ بِالرَّقَبَةِ لَصَارَ كَتَعْلُقِهَا بِالرِّكْبَةِ (لَإِنْ فَضَلَ شَيْءٌ مِنْ ذُبُورِهِ طُولَبَ بِهِ بَعْدَ الْحُرِّيَةِ) لِتَقَرُّ الدِّينَ فِي ذِمَّتِهِ وَعَدَمَ وَقَاءِ الرَّقَبَةِ بِهِ (وَلَا يَبَاعُ ثَانِيًا) كَمَنْ لَا يَمْتَنِعُ الْبَيْعُ أَوْ دَفْعًا لِلضَّرَرِ عَنِ الْمُشْتَرِي (وَيَتَعْلَقُ ذِمَّتُهُ بِكَسْبِهِ سَوَاءٌ حَصَلَ قَبْلَ لُحُوقِ الدِّينِ أَوْ بَعْدَهُ وَيَتَعْلَقُ بِمَا يَقْبَلُ مِنَ الْهَبَةِ) لِأَنَّ الْمَوْلَى إِنَّمَا يَخْلُفُهُ فِي الْمُلْكِ بَعْدَ فَرَاغِهِ عَنْ حَاجَةِ الْعَبْدِ وَلَمْ يَفْرَغْ (وَلَا يَتَعْلَقُ بِمَا انْتَزَعَهُ الْمَوْلَى مِنْ يَدِهِ قَبْلَ الدِّينِ) لِوُجُودِ شَرْطِ الْخُلُوصِ لَهُ (وَلَهُ أَنْ يَأْخُذَ عِلَّةً مِثْلِهِ بَعْدَ الدِّينِ) لِأَنَّهُ لَوْ لَمْ يَكُنْ مِنْهُ يَحْجَرُ عَلَيْهِ فَلَا يَحْصُلُ الْكَسْبُ، وَالزَّيَادَةُ عَلَى غِلَّةِ الْمِثْلِيِّ يَرُدُّهَا عَلَى الْغَرَمَاءِ لِعَدَمِ الضَّرُورَةِ فِيهَا وَتَقْدِمُ حَقَّهُمْ.

ترجمہ

فرمایا کہ اس غلام کا ضمن غراء کے حصول کے اعتبار سے ان میں تقسیم کیا جائے گا اس لئے کہ ان کا حق گردن سے متعلق ہے اور یہ ایسا ہے جیسا کہ دیون ترکہ سے متعلق ہوگا اور کچھ دین باقی رہ جائے تو آزادی کے بعد اس کا مطالبہ کیا جائے گا اس لئے کہ دین اس کے ذمہ ثابت ہو چکا ہے اور اس کی گردن سے اس دین کی ادائیگی مکمل نہیں ہوئی ہے غلام کو دوبارہ نہیں بیجا جائے گا تا کہ اس کی بیع ممتنع نہ ہو یا خریدار سے نقصان دور ہو سکے اور اس کا دین اس کی کمائی سے متعلق ہوگا چاہے یہ کمائی وجوب دین سے پہلے حاصل ہوئی ہو یا بعد میں نیز یہ دین اس ہیہ سے متعلق ہوگا جسے اس نے قبول کیا ہو کیونکہ آقا کی صورت میں ماذون غلام کی ملکیت کا نائب ہوتا ہے جب وہ ملکیت غلام کی ضرورت سے فارغ ہو حالانکہ اس پر دین ہونے کے سبب اس کی ملکیت اس کی ضرورت سے فارغ نہیں ہے لہذا نیز دین اس مال سے متعلق نہیں ہوگا جس کو وجوب دین سے پہلے آقا نے لیا ہو اس لئے کہ آقا کا یہ مال لینے وقت غلام کا ذمہ دین سے فارغ تھا۔

آقا کو یہ بھی حق حاصل ہے کہ غلام پر دین ہونے کے بعد بھی اس سے ماہانہ محصول لیتا رہے اس لئے کہ جب یہ محصول لینا ممکن نہیں ہوگا تو آقا اس پر پابندی عائد کر دے گا اور کمائی کا حصول بند ہو جائے گا اور غلہ مثل سے جو مقدار ازائد ہو وہ آقا غراء کو دے دے اس لئے کہ زیادہ کی ضرورت نہیں ہے اور پھر غراء کا حق بھی مقدم ہے۔

ماذون کے قرضوں کو مرض موت والے کے قرضوں پر قیاس کرنے کا بیان

امام ابو الحسن علی بن ابوبکر فرماتی خنی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب کسی شخص نے مرض موت میں کئی قرضوں کا اقرار کر لیا جبکہ



تندرستی کے عالم میں بھی اس پر بعض قرض تھے اور مرض کی حالت میں بھی اس پر کچھ قرض لازم ہوئے ہوں جن کی وجوہات بھی معلوم ہوں تو صحت اور جن کی وجوہات معلوم ہیں وہ قرض مقدم ہوں گے۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ مقرض اور تندرستی میں قرض برابر ہیں کیونکہ ان کا سبب برابر ہے اور یہ اس طرح کا اقرار ہے جو عقل اور قرض والے صادر ہوا ہے جبکہ محل وجوب وہ ذمہ ہے جو حقوق کو قبول کرتا ہے تو یہ اس طرح ہو جائے گا جس طرح آپس کی رضا مندی ہے کے ساتھ اس نے بیع اور نکاح کا تصرف کیا ہے۔

احناف کی دلیل یہ ہے کہ جب اقرار میں دوسرے کے حق کا باطل ہونا لازم آتا ہو تو وہ اقرار ردیمل نہ ہوگا اور مر بیض کے اقرار میں یہ بات پائی جاتی ہے کیونکہ اس کے دوسرے کے حق کا باطل ہونا لازم آرہا ہے، اس لئے کہ اس نے حالت میں قرض خواہوں کے حق کو مشکل سے پورا کر کے اس کو کچھ مال ملا ہے کیونکہ تہائی سے زائد احسان و انعامات میں اسکو منع کر دیا جائے گا۔ یہ خلاف نکاح کے کیونکہ مہر مثلی نکاح کرتا ہے ضروریاتِ اصلیہ میں سے ہے یہ خلاف آپس کی بیع کے کیونکہ جب وہ مثلی قیمت پر کی جائے تو وہ قرض خواہوں کے حق مالیت سے متعلق ہے جبکہ صورت سے نہیں اور صحت کے عالم میں ان کا حق مال سے متعلق نہیں ہوتا کیونکہ مدیون کمائی کرنے پر قادر ہوتا ہے اور اس کے مال میں اضافہ ہو سکتا ہے اور یہ عاجزی کی حالت ہے جبکہ مرض کے دونوں احوال ایک جیسے ہوتے ہیں لہذا ایک ہی ممانعت والی حالت ہے یہ خلاف صحت اور مرض کے احوال کے کیونکہ پہلی صورت اباحت و جواز کی ہے۔ اور یہ عاجز ہونے حالت ہے لہذا یہ دونوں احوال ایک دوسرے سے الگ ہو گئے۔

اور جب قرضوں کی وجوہات معلوم ہوں وہ مقدم ہوں گے کیونکہ ان کو ثابت کرنے میں کوئی شک نہیں ہے۔ اور یہ قرضے سب لوگوں کے رو برو ہوئے ہیں لہذا ان کو کوئی رد کرنے والا نہیں ہے اور اس کی مثال کسی مال کا بدل ہے جس کا وہ مالک ہوا ہے یا اس سے ہلاک کر دیا گیا ہے۔ اور اس کا وجوب اس شخص کے اقرار کے سوا کسی دوسری دلیل سے معلوم ہوا ہے یا اس نے کسی عورت کے مہر مثل پر اس سے نکاح کیا ہے اور یہ قرض دین صحت کی طرح ہے اور ان میں سے کسی کو دوسرے پر مقدم نہ کیا جائے گا اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔

اور جب مقر کے قبضہ میں کوئی چیز ہو اور اس نے دوسرے کیلئے اقرار کیا ہے تو صحت کی حالت کے قرض خواہوں کے حق میں یہ اقرار درست نہ ہوگا کیونکہ اس مال سے ہی ان کو حق ثابت ہو چکا ہے اور مر بیض کیلئے یہ جائز نہ ہوگا کہ وہ کچھ قرض خواہوں کا قرضہ دے اور کچھ نہ دے۔ کیونکہ بعض کو ترجیح دینے کے سبب بقیہ قرض خواہوں کے حق کا باطل ہونے لازم آئے گا اور صحت و مرض دونوں کے قرض خواہ اس موقع پر برابر ہیں۔ ہاں البتہ جب مر بیض کوئی ایسا قرض ادا کرے جس کو اس نے مرض کی حالت میں لیا تھا یا ایسی چیز کی قیمت ادا کرے جس کو نے مرض کی حالت میں خریدا تھا۔ اور یہ معاملہ گواہی ثابت ہو چکا ہے تو اس کو ادا کرنا جائز ہے۔

محض آقا سے غلام کے مجبور نہ ہونے کا بیان

قَالَ (لَوْ أَنَّ حَبْرَ عَلِيٍّ لَمْ يَنْحَجِرْ حَتَّى يَظْهَرَ حَبْرُهُ بَيْنَ أَهْلِ مَوْقِفِهِ) لِأَنَّهُ لَوْ انْجَحَرَ

لَتَضُرَّرَ النَّاسُ بِهِ لِفَأْخَرِ حَقِّهِمْ إِلَى مَا بَعْدَ الْعِنَى لِمَا لَمْ يَتَعَلَّقْ بِرَقَبَتِهِ وَكَسْبِهِ وَقَدْ بَايَعُوهُ عَلَى رَجَاءِ ذَلِكَ ، وَيُشْتَرَطُ عَلَيْهِمْ أَكْثَرُ أَهْلِ سُوقِهِ ، حَتَّى لَوْ حُجِرَ عَلَيْهِ فِي السُّوقِ وَلَيْسَ فِيهِ إِلَّا رَجُلٌ أَوْ رَجُلَانِ لَمْ يَنْتَحِجِرْ ، وَلَوْ بَايَعُوهُ جَارَ ، وَإِنْ بَايَعَهُ الَّذِي عَلِمَ بِخَبْرِهِ وَلَوْ حُجِرَ عَلَيْهِ فِي بَيْتِهِ بِمَحْضَرٍ مِنْ أَكْثَرِ أَهْلِ سُوقِهِ يَنْتَحِجِرْ ، وَالْمُعْتَبَرُ شُيُوعُ الْحَجَرِ وَاشْتِهَارُهُ فَيَقَامُ ذَلِكَ مَقَامَ الظُّهُورِ عِنْدَ الْكُلِّ كَمَا فِي تَلْفِيحِ الرِّسَالَةِ مِنَ الرُّسُلِ عَلَيْهِمُ السَّلَامُ ، وَيَبْقَى الْعَبْدُ مَا ذُونَا إِلَى أَنْ يَعْلَمَ بِالْحَجَرِ كَالْوَكِيلِ إِلَى أَنْ يَعْلَمَ بِالْعَزْلِ ، وَهَذَا ؛ لِأَنَّهُ يَنْتَضِرُ بِهِ حَيْثُ يَلْزَمُهُ قَضَاءُ الَّذِينَ مِنْ خَالِصِ مَالِهِ بَعْدَ الْعِنَى وَمَا رَضِيَ بِهِ ، وَإِنَّمَا يُشْتَرَطُ الشُّيُوعُ فِي الْحَجَرِ إِذَا كَانَ الْإِذْنُ شَائِعًا ، أَمَّا إِذَا لَمْ يَعْلَمَ بِهِ إِلَّا الْعَبْدُ لَمْ حُجِرَ عَلَيْهِ يَعْلَمُ مِنْهُ يَنْتَحِجِرْ ؛ لِأَنَّهُ لَا ضَرَرَ فِيهِ .

ترجمہ

فرمایا کہ جب آقا ما ذون غلام کو مجبور کرے تو وہ مجبور نہیں ہوگا جب تک کہ اس کا حجر اس کے بازار والوں میں ظاہر نہ ہو جائے اس لئے کہ جب وہ مجبور ہو گیا تو دین اس کے گردن اور اس کے کسب سے متعلق نہیں ہوگا اور لوگوں کا حق اس کی آزادی کے بعد والی حالت سے موخر ہو جائے گا جس سے ان کو نقصان ہوگا اس لئے کہ لوگوں نے تو اس امید پر اس کے ساتھ بیع کی ہے کہ ان کا حق اس کی گردن سے متعلق ہے اور حجر کے درست ہونے کے لئے اکثر بازار یوں کا حجر سے واقف ہونا لازم ہے حتیٰ کہ جب بازار میں اس پر پابندی لگائی گئی اور یہاں صرف ایک یا دو آدمی ہوں تو وہ مجبور نہیں ہوگا اور اس طرح کے حجر کے بعد جب لوگ اس سے خرید و فروخت کرتے ہیں تو جائز ہے حتیٰ کہ جس کو حجر کا علم ہو اس کا بھی لین دین کرنا جائز ہے جب بازار یوں کی موجودگی میں اس غلام کے گھر اس کو مجبور کیا گیا ہو تو وہ مجبور ہو جائے گا اور حجر کے بارے میں اس کا پھیلنا اور مشہور ہونا معتبر ہے اور یہ شیوع تمام لوگوں کے پاس حجر کے ظہور ہونے کے قائم مقام ہو جائے گا جس طرح کہ رسل کی تبلیغ میں شیوع معتبر ہے اور حجر سے واقف ہونے تک غلام ما ذون ہی رہے گا جس طرح کہ وکیل جب تک عزل سے باخبر نہیں ہوتا اس وقت تک وکیل رہتا ہے یہ حکم اس لئے ہے کہ واقعیت کے بغیر مجبور ہونے میں غلام کا نقصان ہے اس طرح کہ آزاد ہونے کے بعد اس کو اپنے خالص مال سے دین ادا کرنا لازم ہوگا حالانکہ ما ذون غلام اس پر راضی نہیں ہے اور حجر کے لئے شیوع اس صورت میں شرط ہے جب اجازت عام ہو اور جب صرف غلام ہی اجازت سے واقف ہو پھر اس کی معلومات کے ساتھ اس کو مجبور کر دیا جائے تو وہ مجبور ہو جائے گا اس لئے کہ اس انجی میں اس کا نقصان نہیں ہے۔

علم کے سبب مجبور کرنے میں مذاہب اربعہ

علامہ علی بن سلطان محمد حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب آقاؐ اذون غلام کو مجبور کرے تو وہ مجبور نہیں ہوگا جب تک کہ اس کا جبر اس کے بازار والوں میں ظاہر نہ ہو جائے اس لئے کہ جب وہ مجبور ہو گیا تو دین اس کے گردن اور اس کے کب سے متعلق نہیں ہوگا۔ جبکہ امام مالک، امام شافعی اور امام احمد علیہم الرحمہ کے نزدیک وہ غلام کو بغیر کسی علم کے مجبور کر سکتا ہے کیونکہ غلام کو مجبور کرنے کا تصرف خاص آقا کا حق ہے لہذا وہ جب چاہے اس کو نافذ کر سکتا ہے جبکہ ائمہ احناف کی دلیل عادت عرف ہے۔ جیسا کہ ہم بیان کر آئے ہیں۔

(شرح الوقایہ، کتاب اذون، بیروت)

حجر کو نافذ کرنے میں عرف کے معتبر ہونے کا بیان

غلام میں اجرائے حجر کیلئے دلیل عرف کا اعتبار کیا گیا ہے اور اس عرف کے حجت ہونے میں شرعی دلائل موجود ہیں جبکہ ایک دلیل حسب ذیل ہے۔ جس سے غلام کے مجبور ہونے کا استدلال کیا جائے گا۔

"عرف" کے دلیل شرعی ہونے پر عبداللہ بن مسعودؓ کی اس روایت کا بھی ذکر کیا جاتا ہے، جس کے الفاظ یہ ہیں۔

"ما رآہ المسلمون حسناً فہو عند اللہ حسن"۔ (نصب الراية، باب الاجارة الفاسدة)

مسلمان جس چیز کو اچھا سمجھیں وہ اللہ کے نزدیک بھی بہتر ہے۔

لیکن محدثین کے نزدیک اس کا حدیث رسول اللہ ﷺ ہونا ثابت نہیں ہے؛ البتہ یہ کہا جاسکتا ہے کہ یہ اثر اگرچہ عبداللہ بن مسعود پر موقوف ہے؛ لیکن اس طرح کی بات چونکہ محض عن جنین یا قیاس سے نہیں کہی جاسکتی، اس لیے یوں سمجھا جائے گا کہ حضرت عبداللہ بن مسعود نے یہ بات حضور اکرم ﷺ سے سن کر ہی فرمائی ہوگی؛ بہر حال "عرف" کے دلیل شرعی اور حجت ہونے کی سب سے بڑی حجت یہی ہے کہ خود حضور اکرم ﷺ نے بہت سے احکام عربوں کے "عرف" پر مبنی رکھے ہیں، جن میں خرید و فروخت کے طریقوں سے لیکر نکاح میں نکاح تک کے لحاظ کا مسئلہ ہے۔

موت کے سبب غلام کے مجبور ہونے کا بیان

قَالَ (وَلَوْ مَاتَ الْمَوْلَى أَوْ جُنَّ أَوْ لَحِقَ بِدَارِ الْحَرْبِ مُرْتَدًّا صَارَ الْمَأْذُونُ مَحْجُورًا عَلَيْهِ)؛ لِأَنَّ الْإِذْنَ غَيْرُ لَازِمٍ، وَمَا لَا يَكُونُ لَازِمًا مِنْ التَّصَرُّفِ يُعْطَى لِلذَّوَامَةِ حُكْمُ الْإِبْتِدَاءِ، هَذَا هُوَ الْأَصْلُ فَلَا بُدَّ مِنْ قِسَامِ أَهْلِیَّةِ الْإِذْنِ فِي حَالَةِ الْبَقَاءِ وَهِيَ تَنْعَدُّ بِالْمَوْتِ وَالْجُنُونِ، وَكَذَا بِاللَّحُوقِ لِأَنَّهُ مَوْتُ حُكْمًا حَتَّى يَقْسَمَ مَالُهُ بَيْنَ وَرَثَتِهِ.

قَالَ (وَإِذَا أَبَى الْعَبْدُ صَارَ مَحْجُورًا عَلَيْهِ) وَقَالَ الشَّافِعِيُّ: يَبْقَى مَا ذُوْنَا، لِأَنَّ الْبَاقِيَ لَا

يُنَالِي ابْتِدَاءَ الْإِذْنِ ، فَكَذَلِكَ يُنَالِي الْبَقَاءَ وَصَارَ كَالْغَضَبِ .  
وَلَمَّا أَنَّ الْإِبَاقَ حَجَرٌ دَلَالِي ، لِأَنَّهُ إِنَّمَا يَرْضَى بِكُونِهِ مَا دُونًا عَلَى وَجْهِ يَتَمَكَّنُ مِنْ تَقْصِيَةِ  
ذُنُوبِهِ بِكَسْبِهِ ، بِخِلَافِ ابْتِدَاءِ الْإِذْنِ ، لِأَنَّ الدَّلَالَ لَا مُعْتَبَرٍ بِهَا عِنْدَ وُجُودِ التَّصْرِيحِ  
بِخِلَافِهَا ، وَبِخِلَافِ الْغَضَبِ ، لِأَنَّ الْإِنْتِزَاعَ مِنْ يَدِ الْغَايِبِ مُتَعَسِّرٌ .

ترجمہ  
جب آقا فوت ہو جائے یا مجنون ہو جائے یا مرتد ہو کر دارالحرب میں چلا جائے تو عبد مجبور علیہ ہو جائے گا اس لئے کہ اجازت  
ازن نہیں ہے اور جو تصرف لازم نہیں ہوتا اس کے دوام کو ابتدا کا حکم دے دیا جائے گا یہی ضابطہ ہے لہذا حالت بقاء میں اہلیت اذن  
کی بقاء ضروری ہے۔ (قاعدہ تھمید) جبکہ مرنے پاگل ہونے اور دارالحرب جانے سے اہلیت ختم ہو جاتی ہے اس لئے کہ حقوق حکم کے  
اعتبار موت ہے اس لئے حقوق کی وجہ سے اس کا مال اس کے وارثوں میں تقسیم کر دیا جائے گا۔

فرمایا کہ جب غلام بھاگ جائے تو مجبور ہو جائے گا حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ فرماتے ہیں ما ذون رہے گا اس لئے کہ اہاق  
ابتداءً اذن کے متناہی نہیں ہے لہذا ابتداءً اذن کے بھی متناہی نہیں ہوگا اور یہ غصب کی طرح ہو گیا ہماری دلیل یہ ہے کہ اہاق دلالت  
حجر اور ممانعت ہے اس لئے کہ آقا اس طور پر اس غلام کے ما ذون ہونے سے راضی تھا کہ آقا اس کی کمائی سے اس کا دین اداء کرنے  
پر قادر ہو سکے ابتداءً اذن کے خلاف اس لئے کہ جب دلالت کے خلاف مراحت موجود ہو تو اس کا اعتبار نہیں ہوتا غصب کے  
خلاف اس لئے کہ غاصب کے ہاتھ سے اجازت واپس لینا آسان ہے۔

بھاگ جانے والے غلام کے مجبور یا ما ذون ہونے میں مذاہب اربعہ

علامہ علی بن سلطان محمد حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ احناف کے نزدیک جب غلام بھاگ جائے تو مجبور ہو جائے گا حضرت امام  
شافعی علیہ الرحمہ فرماتے ہیں ما ذون رہے گا۔ اور یہ مذہب، امام زفر، امام مالک اور امام احمد علیہم الرحمہ کا ہے۔ اس لئے کہ اہاق  
ابتداءً اذن کے متناہی نہیں ہے لہذا ابتداءً اذن کے بھی متناہی نہیں ہوگا اور یہ غصب کی طرح ہو گیا۔  
احناف کی دلیل یہ ہے کہ اہاق دلالت حجر اور ممانعت ہے اس لئے کہ آقا اس طور پر اس غلام کے ما ذون ہونے سے راضی تھا  
کہ آقا اس کی کمائی سے اس کا دین اداء کرنے پر قادر ہو سکے۔ (شرح الوقایہ، کتاب ما ذون، بیروت)

ما ذون باندی کے بچے کے حجر کا بیان

قَالَ (وَإِذَا وَلَدَتْ الْمَأْذُونُ لَهَا مِنْ مَوْلَاهَا) فَلِلَّكَ حَجَرٌ عَلَيْهَا خِلَافًا لَزَرٍّ ، وَهُوَ يَغْتَبِرُ  
حَالَةَ الْبَقَاءِ بِالْإِبْتِدَاءِ .

وَلَمَّا أَنَّ الظَّاهِرَ أَنَّهُ يُحْصِنُهَا بَعْدَ الْوِلَادَةِ لِيَكُونَ دَلَالَةً الْحَجَرِ عَادَةً، بِخِلَافِ الْإِنْبَاءِ  
إِلَّا أَنَّ الصَّرِيحَ قَاضٍ عَلَى الدَّلَالَةِ.

(وَيَضْمَنُ الْمَوْلَى قِيمَتَهَا إِنْ رَكِبَتْهَا دُبُونٌ) لِإِتْلَافِهِ مَحَلًّا تَعَلَّقَ بِهِ حَقُّ الْغُرْمَاءِ، إِذْ بِهِ  
يَمْتَنِعُ الْبَيْعُ وَبِهِ يَقْضَى حَقُّهُمْ.

قَالَ (وَإِذَا اسْتَدَّانَتْ الْأُمَّةُ الْمَأْذُونُ لَهَا أَكْثَرَ مِنْ قِيمَتِهَا فَلَذَبَرَهَا الْمَوْلَى فِيهِ مَا ذُونُ لَهَا  
عَلَى خَالِهَا لِأَنَّهُ لَمْ يَلْعَنُ دَلَالَةَ الْحَجَرِ، إِذْ الْعَادَةُ مَا جَوَّثَ بِتَخْصِيصِ الْمُدَبَّرَةِ، وَلَا مُنَافَاةَ  
بَيْنَ حُكْمَيْهَا أَيْضًا، وَالْمَوْلَى ضَامِنٌ لِقِيمَتِهَا لِمَا قَرَّرْنَاهُ فِي أُمِّ الْوَلَدِ.

ترجمہ

فرمایا کہ جب مازونہ باندی نے اپنے آقا سے بچہ جنا تو یہ اس پر حجر لازم ہوگا حضرت امام زفر علیہ الرحمہ کا اختلاف ہے وہ  
بقا کو ابتداء پر قیاس کرتے ہیں ہماری دلیل یہ ہے کہ غالب گمان یہ ہے کہ ولادت کے بعد آقا اس باندی کی حفاظت کرے گا لہذا  
استیلا بطور عادت حجر پر دلیل بنے گا ابتداء کے خلاف اس لئے کہ مراحت ولادت پر حاکم ہوتی ہے اور جب ام ولد مدہ یون ہو جائے  
تو آقا اس کی قیمت کا ضامن ہوگا اس لئے کہ آقا نے وہ محل ضائع کر دیا جس سے غرامہ کا حق متعلق ہو سکتا ہے اس لئے کہ استیلا سے  
اس کی بیع منع ہوگی حالانکہ بیع ہی سے ان کے حقوق کی ادائیگی ہوتی ہے۔

فرمایا کہ جب مازونہ باندی اپنی قیمت سے زیادہ مقروض ہو جائے پھر آقا نے اسکو مدہ بنالیا تو وہ اسی حال پر مازونہ رہے گی  
اس لئے کہ حجر کی دلیل معدوم ہے کیونکہ مدہ کو محفوظ رکھنے کی عادت نہیں ہے اور مدہ برہ اور مازونہ کے حکم میں کوئی منافات بھی نہیں  
ہے آقا اس کی قیمت کا ضامن ہوگا اس دلیل کے سبب جس کو ہم نے ام ولد میں بیان کیا ہے۔

شرح

مدہ برہ غلام جس کے لئے آقا کا فیصلہ ہو کہ وہ اس کی وفات کے بعد آزاد ہو جائے گا۔ حضرت امام بخاری رحمہ اللہ کا رجحان  
اور حدیث کا مفہوم یہی بتلاتا ہے کہ مدہ برہ کی بیع جائز ہے۔ اس بارے میں امام قسطلانی نے چھ اقوال نقل کئے ہیں۔ آخر میں لکھتے ہیں:  
وقال النووي الصحيح ان الحديث على ظاهره وانه يجوز بيع المدبر بكل حال ما لم يمت السيد.  
(قسطلانی)

یعنی نووی نے کہا کہ صحیح یہی ہے کہ حدیث اپنے ظاہر پر ہے اور ہر حال میں مدہ برہ کی بیع جائز ہے جب تک اس کا آقا زندہ

ہے۔

امام شافعی اور امام احمد کا مشہور مذہب یہی ہے کہ مدہ برہ کی بیع جائز ہے۔ حنفیہ کے نزدیک مطلقاً منع ہے اور مالکیہ کا مذہب ہے

کہ اگر مولیٰ مدیون ہو اور دوسری کوئی ایسی جائیداد نہ ہو جس سے قرض ادا ہو سکے تو مدبر بیچا جائے گا اور نہیں۔ حنفی نے ممانعت بیع پر جن حدیثوں سے دلیل لی ہے۔ ان کا استدلال قوی و مضبوط ہے لہذا ترجیح مذہب احناف کو ہے۔

بابندی کے باوجود ما ذون غلام کے اقرار کا بیان

قَالَ (وَإِذَا حُجِرَ عَلَى الْمَأْذُونِ لَهُ لِإِقْرَارِهِ جَائِزٌ فِيمَا فِي يَدِهِ مِنَ الْمَالِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَمَعْنَاهُ أَنْ يَقْرَأَ بِمَا فِي يَدِهِ أَنَّهُ أَمَانَةٌ لغيرِهِ أَوْ غَضَبٌ مِنْهُ أَوْ يَقْرَأَ بِدِينٍ عَلَيْهِ لِيَقْضَى مِمَّا فِي يَدِهِ. وَقَالَ أَبُو يُونُسَ وَمُحَمَّدٌ رَحِمَهُمَا اللَّهُ: لَا يَجُوزُ إِقْرَارُهُ.

لَهُمَا أَنَّ الْمُصْصَحَ لِإِقْرَارِهِ إِنْ كَانَ الْإِذْنُ فَقَدْ زَالَ بِالْحَجْرِ، وَإِنْ كَانَ الْيَدُ فَالْحَجْرُ أَبْطَلَهَا، لِأَنَّ يَدَ الْمُحْجُورِ غَيْرُ مُعْتَبَرَةٍ وَصَارَ كَمَا إِذَا أَخَذَ الْمُوَلَّى كَسْبَهُ مِنْ يَدِهِ قَبْلَ إِقْرَارِهِ أَوْ كَبَتْ حَجْرُهُ بِالتَّبَعِ مِنْ غَيْرِهِ، وَلِهَذَا لَا يَصِحُّ إِقْرَارُهُ فِي حَقِّ الرَّقَبَةِ بَعْدَ الْحَجْرِ، وَلَهُ أَنَّ الْمُصْصَحَ هُوَ الْيَدُ، وَلِهَذَا لَا يَصِحُّ إِقْرَارُ الْمَأْذُونِ فِيمَا أَخَذَهُ الْمُوَلَّى مِنْ يَدِهِ وَالْيَدُ بَاقِيَةٌ حَقِيقَةً، وَشَرْطُ بَطْلَانِهَا بِالْحَجْرِ حُكْمًا فَرَاغَهَا عَنْ حَاجَتِهِ، وَإِقْرَارُهُ دَلِيلٌ تَحْقِيقُهَا، بِخِلَافِ مَا إِذَا انْتَزَعَهُ الْمُوَلَّى مِنْ يَدِهِ قَبْلَ الْإِقْرَارِ، لِأَنَّ يَدَ الْمُوَلَّى ثَابِتَةٌ حَقِيقَةً وَحُكْمًا فَلَا تَبْطُلُ بِإِقْرَارِهِ، وَكَذَا مِلْكُهُ ثَابِتٌ فِي رَقَبَتِهِ فَلَا يَبْطُلُ بِإِقْرَارِهِ مِنْ غَيْرِ رِضَاهُ، وَهَذَا بِخِلَافِ مَا إِذَا بَاعَهُ، لِأَنَّ الْعَبْدَ قَدْ تَبَدَّلَ بِتَبَدُّلِ الْمَلِكِ عَلَى مَا عُرِفَ فَلَا يَبْقَى مَا كَبَتْ بِحُكْمِ الْمَلِكِ، وَلِهَذَا لَمْ يَكُنْ عَصَمًا فِيمَا بَاشَرَهُ قَبْلَ الْبَيْعِ.

ترجمہ

فرمایا کہ جب آقا نے ما ذون غلام پر پابندی لگا دی تو حضرت سیدنا امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے نزدیک اس کے پاس موجود مال میں اس کا اقرار جواز ہے اس کا مطلب یہ ہے کہ اس کے پاس جو مال موجود ہے اس کے متعلق یہ اقرار کرے کہ یہ فلاں کی امانت ہے یا اس سے غصب کیا ہوا ہے یا وہ اپنے اوپر کسی دین کا اقرار کرے اور اس کے پاس موجود مال میں سے اس کا قرض اداء کر دیا جائے۔

صاحبین علیہما الرحمہ فرماتے ہیں کہ اس کا اقرار جائز نہیں ہے ان کی دلیل یہ ہے کہ جب اس محجور کے اقرار کو درست کرنے والی چیز اذن ہے تو یہ اذن حجر کے سبب زائل ہو چکا ہے اور جب قبضہ ہے تو اس قبضہ کو حجر نے باطل کر دیا ہے اس لئے کہ محجور کا قبضہ غیر معتبر

ہے یہ ایسا ہو گیا جیسے حجر کے اقرار سے پہلے آقا نے اس کے قبضہ سے اس کی کمائی لے لی ہو یا آقا سے اسے کسی دوسرے سے فروخت کرنے سے اس کا حجر ثابت ہوا ہو اسی لئے حجر کے بعد گردن کے حق میں اس کا اقرار درست نہیں ہے۔

حضرت سیدنا امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ اقرار کو درست قرار دینے والی چیز یہ ہے اسی لئے ماذون کے ہاتھ سے جو چیز لے لیتا ہے اس کے بارے میں ماذون کا اقرار درست نہیں ہے اور حجر کے بعد بھی بطور حقیقت یہ بات ہے اور حجر سے حکما اس ید کے باطل ہونے کے لئے اس ید کا حاجت عہد سے فارغ ہونا شرط ہے حالانکہ اس کا اقرار اس بات کی دلیل ہے کہ اس غلام کی ید کی ضرورت ہے اس صورت کے خلاف کہ جب آقا اس کے اقرار سے پہلے ہی اس کے قبضہ سے مال لے لے اس لئے کہ آقا کا قبضہ بطور حقیقت و حکم دونوں طرح ثابت ہے لہذا غلام کے اقرار سے یہ قبضہ باطل نہیں ہو گا نیز گردن غلام میں آقا کی ملکیت ثابت رہتی ہے اس لئے کہ آقا کی مرضی کے بغیر غلام کے اقرار سے یہ ملکیت باطل نہیں ہو گی یہ حکم اس صورت کے برخلاف ہے جب آقا اس کو دوسرے کے ہاتھ بیچ دے اس لئے کہ ملکیت کے تبدیل ہونے سے غلام میں بھی تبدیلی آ جاتی ہے جس طرح کہ معلوم ہو چکا ہے لہذا ملکیت سے حکما ثابت ہونے والی چیز ملک کے تبدیل ہونے کے بعد باقی نہیں رہتا اس لئے فروخت کئے جانے سے پہلے کے عہد میں غلام محکم نہیں ہو گا۔

شرح

امام قدوری حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اور امام قدوری نے اسی لئے حریت کی شرط لگائی ہے تاکہ مطلق طور پر اقرار درست ہو اس لئے کہ عہد ماذون نہ اگرچہ اقرار کے حق میں آزاد کے ساتھ ملحق ہے لیکن عہد مجبور کا اقرار بالمال درست نہیں ہے ہاں عہد مجبور کی طرف سے حدود اور قصاص کا اقرار درست ہے اس لئے کہ عہد مجبور کا اقرار مہم مانا گیا ہے اس لئے کہ دین اس کے رقبہ سے مستحق ہوتا ہے جبکہ رقبہ اس کے آقا کا مال ہے لہذا آقا کے خلاف اس کی تصدیق نہیں کی جائے گی عہد ماذون نہ کے خلاف اس لئے کہ وہ آقا کی طرف ہی سے اس کے مال میں تصرف کرنے پر مسلط کیا جاتا ہے حدود اور قصاص کے اقرار کے خلاف اس لئے کہ مجاہدے میں وہ اصل حریت پر باقی رہتا ہے حتیٰ کہ حدود اور قصاص میں غلام خلاف اس کے آقا کا اقرار بھی درست نہیں ہے۔

اور عقل اور بلوغت لازم ہے اس لئے کہ اہلیت التزام کے معدوم ہونے کے سبب ہی بچے اور مجنون کا اقرار لازم نہیں ہوتا مگر یہ کہ بچہ ماذون فی التجارت ہو اس لئے کہ اجازت کے سبب صغیر ماذون بالغ کے درجہ میں ہو جاتا ہے اور مقرب کی جہالت اقرار کے درست ہونے کے مانع نہیں ہے اس لئے کہ کبھی مقرب پر مجبور حق بھی لازم ہو جاتا ہے اس طرح کہ وہ ایسی چیز ہلاک کر دے جس کی قیمت معلوم نہ ہو یا ایسا زخم لگا دے جس کا تاوان معلوم نہ ہو یا اس پر کچھ حساب و کتاب باقی ہو جس کو وہ نہ جانتا ہو اور اقرار میں جیسا کہ حق کے ثبوت کی خبر دی جاتی ہے اس لئے مجبور چیز کا اقرار بھی درست ہے اس جہالت کے خلاف کہ جو مقررہ میں ہو اس لئے کہ مجبور آدمی مستحق نہیں بن سکتا اور مقرر کے لئے کہا جائے گا کہ جہالت کی وضاحت کر دے اس لئے کہ یہ جہالت اس کی طرف ہی پیدا کی گئی ہے تو یہ ایسا ہو گیا جیسے کسی نے اپنے دو قلاموں میں سے کسی ایک غیر معین کو آزاد کر دیا ہو۔

اور جب مقرر جہالت کی وضاحت نہ کرے تو قاضی اس کو وضاحت کرنے پر مجبور کرے گا اس لئے کہ اس درست اقرار کے جب جو چیز اس پر لازم ہوئی ہے اس سے عہدہ برآ ہونا بھی اس پر لازم ہے۔ اور یہ بیان کے حکم میں ہوگا۔ (ہدایہ کتاب بیوع)

اقرار کیلئے بعض شرائط و قیود کا بیان

علامہ ابن نجیم حنفی مصری علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اقرار کے لیے شرط یہ ہے کہ اقرار کرنے والا عاقل بالغ ہو اور اگر اوہ جبر کے ساتھ اس نے اقرار نہ کیا ہو۔ آزاد ہونا اس کے لیے شرط نہیں مگر غلام نے مال کا اقرار کیا فی الحال نافذ نہیں بلکہ آزاد ہونے کے بعد نافذ ہوگا۔ غلام کے وہ اقرار جن میں کوئی تہمت نہ ہو فی الحال نافذ ہیں جیسے حدود و قصاص کے اقرار اور جس اقرار میں تہمت ہو سکے مثلاً مال کا اقرار یہ آزاد ہونے کے بعد نافذ ہوگا ماذون کا وہ اقرار جو تجارت سے متعلق ہے مثلاً فلاں دوکاندار کا میرے ذمہ اتنا باقی ہے یہ فی الحال نافذ ہے اور جو تجارت سے تعلق نہ رکھتا ہو وہ بعد حق نافذ ہوگا جیسے جناہت کا اقرار۔ تا بالغ جس کو تجارت کی اجازت ہے غلام کے حکم میں ہے یعنی تجارت کے متعلق جو اقرار کرے گا نافذ ہوگا اور جو تجارت کے قبیل سے نہیں۔ وہ نافذ نہیں مثلاً یہ اقرار کہ فلاں کی میں نے نکالت کی ہے۔ نشہ والے نے اقرار کیا اگر نشہ کا استعمال ناجائز طور پر کیا ہے اس کا اقرار صحیح ہے۔ (مجموع الرائق)

مدیون غلام کے مال میں آقا کی ملکیت نہ ہونے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا لَزِمَتْهُ ذُبُونٌ تَحِيْطُ بِمَالِهِ وَرَقِيَّتِهِ لَمْ يَمْلِكِ الْمَوْلَى مَا فِي يَدِهِ. وَلَوْ أَغْنَىٰ مِنْ كَسْبِهِ عَبْدًا لَمْ يَعْنُقْ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ. وَقَالَ: يَمْلِكُ مَا فِي يَدِهِ وَيَعْنُقُ وَعَلَيْهِ قِيَمَتُهُ) ۱  
لَأَنَّهُ وَجَدَ سَبَبَ الْمِلْكِ فِي كَسْبِهِ وَهُوَ مِلْكٌ وَرَقِيَّتُهُ وَلِهَذَا يَمْلِكُ إِغْنَاءَهَا وَوَطْءَ  
الْحَارِثَةِ الْمَأْذُونِ لَهَا، وَهَذَا آيَةٌ كَمَالِهِ، بِخِلَافِ الْوَارِثِ؛ لِأَنَّهُ يَنْبَغُ أَلْمَلِكُ لَهُ نَظَرٌ  
لِلْمُورِثِ وَالنَّظَرُ فِي ضِدِّهِ عِنْدَ إِحَاطَةِ الدَّيْنِ بِتَرْكِهِ. أَمَّا مِلْكُ الْمَوْلَى فَمَا بَنَتْ نَظَرًا  
لِلْعَبْدِ.

وَلَهُ أَنَّ مِلْكَ الْمَوْلَى إِنَّمَا يَنْبَغُ خِلَافَهُ عَنِ الْعَبْدِ عِنْدَ قَرَاغِهِ عَنِ حَاجَتِهِ كَمِلْكِ  
الْوَارِثِ عَلَى مَا قَرَّرْنَا وَهُوَ مُحِيطٌ بِهِ الدَّيْنُ مَشْغُولٌ بِهَا فَلَا يَخْلُقُهُ فِيهِ، وَإِذَا عُرِفَ  
ثُبُوتُ الْمِلْكِ وَعَدَمُهُ فَلَا يَعْنُقُ قُرْبَعَتُهُ، وَإِذَا نَقَذَ عَنْهُمَا يَضْمَنُ قِيَمَتَهُ لِلْعَرْمَاءِ لَتَعْلُقَ  
حَقَّقَهُمْ بِهِ.

قَالَ (وَإِنْ لَمْ يَكُنِ الدَّيْنُ مُحِيطًا بِمَالِهِ جَارَ عَقْدِهِ فِي قَوْلِهِمْ جَمِيعًا) أَمَّا عَنْهُمَا فَظَاهِرٌ  
، وَكَذَا عَنْهُ؛ لِأَنَّهُ لَا يَتَرَىٰ عَنْ قَلِيلِهِ، فَلَوْ جُعِلَ مَانِعًا لَأَنْسَدَ بَابُ الْإِنْتِفَاعِ بِكَسْبِهِ



فَيَخْتَلُ مَا هُوَ الْمَقْصُودُ مِنَ الْإِذْنِ وَلِهَذَا لَا يَمْنَعُ مِلْكُ الْوَارِثِ وَالْمُسْتَعْرِقُ يَمْنَعُهُ

ترجمہ

فرمایا کہ جب ما ذون غلام پر اتنا قرض ہو جائے جو اس کے مال اور اس کے گردن کو محیط ہو تو آقا اس ما ذون کے پاس مال کا مالک نہیں ہوگا اور جب آقا نے اس غلام کی کمائی سے خریدا ہوا غلام آزاد کر دیا تو حضرت سیدنا امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے نزدیک وہ آزاد نہیں ہوگا۔

صاحبین علیہما الرحمہ فرماتے ہیں کہ غلام کے پاس جو مال ہے آقا اس کا مالک ہے اس لئے وہ غلام آزاد ہو جائے گا اور آقا اس کی قیمت واجب ہوگی اس لئے کہ ملکیت کا سبب ما ذون کی کمائی میں پایا گیا ہے اور وہ گردن ما ذون کا آقا کا ملک ہوتا ہے اس لئے آقا ما ذون کے اعتاق کا مالک ہے اور ما ذون باندی سے دہلی کرنے کا مالک ہے اور یہ کامل ملکیت کی علامت ہے۔

وارث کے خلاف اس لئے کہ موروث پر مہربانی دیکھتے ہوئے وارث کے لئے ملکیت ثابت ہوتی ہے اور ترکہ کے دین سے محیط ہونے کی صورت میں نظر ملکیت کے ثابت نہ ہونے میں ہے اور آقا کی ملکیت غلام پر مہربانی کے لئے نہیں ہوتی ہے۔

حضرت سیدنا امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ آقا کے لئے حاجت عہد سے فارغ ہونے کی صورت میں نیابت کے طور پر ملکیت ثابت ہوتی ہے جس طرح کہ وارث کی ملکیت کا حال ہے جیسا کہ ہم بیان کر چکے ہیں اور غلام پر جو دین محیط ہے وہ اس کی حاجت میں مشغول ہے لہذا آقا اس مال کا نائب نہیں ہوگا اور جب دونوں قوتوں میں ملکیت کے ثبوت کا اختلاف اور عدم ثبوت کا اختلاف معلوم ہو گیا تو آزادی کا بھی حال واضح ہو گیا اس لئے کہ آزادی ملکیت کی فرع ہے اور جب صاحبین علیہما الرحمہ کے نزدیک آزادی نافذ ہو گیا تو آقا غلام کے لئے اس کی ملکیت کا ضامن ہوگا اس لئے کہ اس سے غلام کا حق متعلق ہو چکا ہے۔

فرمایا کہ جب قرض غلام کے مال کو محیط نہ ہو تو سب کے نزدیک آقا کا آزادی جائز ہے صاحبین علیہما الرحمہ کے نزدیک تو یہ جواز ظاہر ہے اور حضرت سیدنا امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے نزدیک بھی یہ آزادی جائز ہے اس لئے کہ غلام کی کمائی میں تمکوۃ اہت ذین ہوتا ہے جب قلیل کو بھی مانع قرار دے دیا جائے تو غلام کی کمائی سے انشاع کا دروازہ کھل جائے گا اور اذن کا مقصود خراب ہو جائے گا اسی لئے دین قلیل وارث کی ملکیت سے مانع نہیں ہے اور احاطہ کرنے والا قرض روکنے والا ہے۔

غلام کے مال میں حق قرض کے مقدم ہونے کا بیان

حضرت سلمہ بن اکوع کہتے ہیں کہ ہم لوگ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم کی مجلس میں حاضر تھے کہ ایک جنازہ لایا گیا، صحابہ نے آپ صلی اللہ علیہ وسلم سے عرض کیا کہ جنازہ کی نماز پڑھ لیجئے آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا کہ اس پر قرض تو نہیں ہے صحابہ نے کہا کہ نہیں چنانچہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے اس کی نماز جنازہ پڑھی۔ پھر ایک اور جنازہ لایا گیا تو آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا کہ اس پر قرض تو نہیں؟ عرض کیا گیا کہ ہاں ہے آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا یہ کچھ چھوڑ کر بھی مرا ہے یا نہیں صحابہ نے عرض کیا کہ تین

دینار اس نے چھوڑے ہیں یہ سن کر آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے اس کی نماز جنازہ پڑھی پھر ایک تیسرا جنازہ لایا گیا آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے پوچھا کہ اس پر قرض تو نہیں ہے صحابہ نے عرض کیا کہ ہاں تین دینار اس پر قرض ہیں آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا کہ یہ کچھ چھوڑ کر بھی مرا ہے یا نہیں عرض کیا گیا کہ کچھ نہیں۔ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا تو پھر تم اپنے ساتھی کی نماز جنازہ پڑھ لو ابوقادہ نے جب یہ سنا تو کہا کہ یا رسول اللہ آپ (صلی اللہ علیہ وسلم) اس کی نماز جنازہ پڑھ لیجئے اس کا قرض میں ادا کروں گا تب آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے اس کی نماز جنازہ پڑھی (بخاری، مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر 130)

ہو سکتا ہے کہ تینوں جنازے ایک ہی دن اور ایک ہی مجلس میں لائے گئے ہوں اور یہ بھی ممکن ہے کہ الگ الگ دن اور الگ الگ مجلس میں یہ جنازے لائے گئے ہوں۔

دوسرے شخص پر جو فرض تھا اس کی مقدار انہیں تین دینار کے برابر رہی ہوگی جو وہ چھوڑ کر مرا تھا اس لئے جب آپ صلی اللہ علیہ وسلم کو یہ معلوم ہو گیا کہ اس شخص پر جتنا قرض ہے اس کی ادائیگی کے بقدر اناش چھوڑ کر مرا ہے تو آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے اس کی نماز جنازہ پڑھ لی۔

تیسرا چونکہ اپنے قرض کی ادائیگی کے بقدر مال چھوڑ کر نہیں مرا تھا اس لئے آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے اس کی نماز جنازہ پڑھنے سے انکار کر دیا اس انکار کی وجہ یا تو یہ تھی کہ اس سے لوگوں کو عبرت حاصل ہو اور وہ قرض سے پرہیز کریں اور اگر بدرجہ مجبوری قرض لیں تو اس کی ادائیگی میں تاخیر و تقصیر سے باز رہیں یا یہ کہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے اس کی نماز جنازہ پڑھنا اس لئے مناسب نہیں سمجھا کہ میں اس کے لئے دعا کروں اور دعا قبول نہ ہو کیونکہ اس پر لوگوں کا حق تھا جس سے بری اللہ ہوئے بغیر وہ مر گیا تھا۔

اس حدیث میں اس بات کی دلیل ہے کہ میت کی طرف سے ضامن ہونا جائز ہے خواہ میت نے ادائیگی قرض کے لئے مال چھوڑا ہو یا نہ چھوڑا ہو چنانچہ حضرت امام شافعی اور اکثر علماء کا یہی مسلک ہے بخلاف حضرت امام ابوحنیفہ کے نزدیک یہ جائز نہیں ہے بعض حنفی علماء کہتے ہیں کہ حضرت امام مالک حضرت امام شافعی حضرت امام احمد اور حنفیہ میں سے حضرت امام ابو یوسف اور حضرت امام محمد نے اس حدیث سے اس بات کا استدلال کیا ہے کہ اس میت کی طرف سے کفالت جائز ہے جس نے کچھ بھی مال نہ چھوڑا ہو اور اس پر قرض ہو یہ حضرات کہتے ہیں کہ اگر میت کی طرف سے کفالت جائز نہ ہوتی تو آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم اس تیسرے جنازہ کی نماز نہ پڑھتے۔

لیکن حضرت امام ابوحنیفہ فرماتے ہیں کہ مفلس میت کی طرف سے کفالت صحیح نہیں ہے کیونکہ مفلس میت کی طرف سے کفالت دراصل دین ساقط کی کفالت ہے اور یہ بالکل صاف مسئلہ ہے کہ دین ساقط کی کفالت باطل ہے۔

اب رہی یہ بات کہ حضرت ابوقادہ نے میت کی طرف سے اس کے قرض کی کفالت کی اور آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے ابوقادہ کی کفالت کو تسلیم کر کے اس کی نماز جنازہ پڑھ لی تو اس کے بارے میں امام ابوحنیفہ کہتے ہیں کہ حدیث کے الفاظ سے صرف یہ ثابت نہیں ہوتا کہ ابوقادہ نے اس شخص کی زندگی ہی میں اس کی طرف سے کفالت کر لی ہوگی اس موقع پر تو انہوں نے صرف

آپ صلی اللہ علیہ وسلم کے سامنے اس بات کا اقرار و اظہار کیا کہ میں اس کی کفالت پہلے ہی کر چکا ہوں اب میں اس کے قرض کا ذمہ دار ہوں چنانچہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے ان کے اس اقرار و اظہار پر نماز چٹا زہ پڑھی۔

اس کے علاوہ یہ بھی کہا جاسکتا ہے کہ ابوقتاہ نے اس وقت میت کی طرف سے کفالت کی نہیں تھی بلکہ ازراہ احسان و تہریر وعدہ کیا تھا کہ میں اس کا قرض ادا کروں گا۔

ہم نے مذکورہ شرح میں دلیل عام بیان کی ہے جبکہ مصنف علیہ الرحمہ کی عبارت میں دعویٰ خاص ہے۔ تو اس کا جواب یہ ہے کہ بہت سے ایسے مقامات بھی ہیں جہاں دلیل عام دلیل سے حکم خاص ثابت ہو جاتا ہے۔ اور یہاں آرد مردوں کی عدم تخصیص کے سبب ہم نے استدلال کیا ہے۔ اگر یہ حق و صواب کے مطابق ہے تو اللہ کا احسان ہے۔ اور اگر یہ استدلال ناقص ہے تو اللہ تعالیٰ کی بارگاہ میں دعا کرتا ہوں کہ وہ مجھے کامل استدلال کرنے کی ہمت و توفیق عطا فرمائے۔ آمین۔ (محمد لیاقت علی رضوی عفی عنہ)

### ماذون غلام کا مثلی قیمت پر کوئی چیز بیچنے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا بَاعَ مِنَ الْمَوْلَى شَيْئًا بِمِثْلِ قِيَمَتِهِ جَارًا) ؛ لِأَنَّهُ كَانَ لَا جَنْبِيَّ عَنْ كَسْبِهِ إِذَا كَانَ عَلَيْهِ ذَنْبٌ يُحِيطُ بِكَسْبِهِ (وَإِنْ بَاعَهُ بِنُقْصَانٍ لَمْ يَجْزِ مُطْلَقًا) ؛ لِأَنَّهُ مَتَّهَمٌ فِي حَقِّهِ ، بِخِلَافِ مَا إِذَا حَابَى الْأَجَنبِيُّ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ ؛ لِأَنَّهُ لَا تَهْمَةَ فِيهِ ، وَبِخِلَافِ مَا إِذَا بَاعَ الْمَرِيضُ مِنَ الْوَارِثِ بِمِثْلِ قِيَمَتِهِ حَيْثُ لَا يَجُوزُ عِنْدَهُ لِأَنَّ حَقَّ بَيْعَةِ الْوَرِثَةِ تَعْلُقُ بِعَيْنِهِ حَتَّى كَانَ لَا أَحَدَهُمُ الْإِسْتِخْلَاصُ بِإِذَاعِ قِيَمَتِهِ . أَمَّا حَقُّ الْغُرْمَاءِ تَعْلُقُ بِالْمَالِيَّةِ لَا غَيْرَ فَافْتَرَقَا .

وَقَالَ أَبُو يُونُسَ وَمُحَمَّدٌ : إِنْ بَاعَهُ بِنُقْصَانٍ يَجُوزُ الْبَيْعُ ، وَيُخَيَّرُ الْمَوْلَى إِنْ شَاءَ أَرَالَ الْمُحَابَاةَ ، وَإِنْ شَاءَ نَقَضَ الْبَيْعُ ، وَعَلَى الْمَلْهُوبِينَ الْيَسِيرِ مِنَ الْمُحَابَاةِ وَالْفَاحِشِ سَوَاءٌ .

وَوَجْهُ ذَلِكَ أَنَّ الْإِمْتِنَاعَ لِدَفْعِ الضَّرَرِ عَنِ الْغُرْمَاءِ وَبِهَذَا يَنْدَفِعُ الضَّرَرُ عَنْهُمْ ، وَهَذَا بِخِلَافِ الْبَيْعِ مِنَ الْأَجَنبِيِّ بِالْمُحَابَاةِ الْيَسِيرَةِ حَيْثُ يَجُوزُ وَلَا يُؤْمَرُ بِإِزَالَةِ الْمُحَابَاةِ ، وَالْمَوْلَى يُؤْمَرُ بِهِ ؛ لِأَنَّ الْبَيْعَ بِالْيَسِيرِ مِنْهُمَا مُتَرَدِّدٌ بَيْنَ التَّبَرُّعِ وَالْبَيْعِ لِدُخُولِهِ تَحْتَ تَقْوِيمِ الْمُقْرُومِينَ فَاعْتَبَرْنَاهُ تَبَرُّعًا فِي الْبَيْعِ مَعَ الْمَوْلَى لِلتَّهْمَةِ غَيْرِ تَبَرُّعٍ فِي حَقِّ الْأَجَنبِيِّ لِأَنَّهُ لَا نَعْدَامَتَهَا ، وَبِخِلَافِ مَا إِذَا بَاعَ مِنَ الْأَجَنبِيِّ بِالْكَثِيرِ مِنَ الْمُحَابَاةِ حَيْثُ لَا

يَجُوزُ أَصْلًا عَنْهُمَا، وَمَنْ الْمَوْلَى يَجُوزُ وَيُؤْمَرُ بِإِزَالَةِ الْمُحَابَاةِ؛ لِأَنَّ الْمُحَابَاةَ لَا تَجُوزُ مِنَ الْعَبْدِ الْمَأْذُونِ عَلَى أَصْلِهِمَا إِلَّا بِإِذْنِ الْمَوْلَى، وَلَا إِذْنٌ لِي الْبَيْعِ مَعَ الْأَجْنَبِيِّ وَهُوَ إِذْنٌ بِمُبَاشَرَتِهِ بِنَفْسِهِ، غَيْرَ أَنَّ إِزَالََةَ الْمُحَابَاةِ لِحَقِّ الْغُرْمَاءِ، وَهَذَا الْفَرْقَانِ عَلَى أَصْلِهِمَا.

ترجمہ

فرمایا کہ جب مآذون غلام نے آقا سے مثلی قیمت پر کوئی چیز بیچی تو یہ جائز ہے اس لئے کہ آقا اس غلام کی کمائی سے اجنبی کی طرح ہے اس شرط کے ساتھ کہ اس پر ایسا دین ہو جو اس کے مال کو محیط ہو اور جب غلام نے نقصان میں فروخت کیا تو یہ جائز نہیں ہے اس لئے کہ غلام نقصان کے حق میں متہم ہے اس صورت کے خلاف کہ جب اجنبی رعایت کرے تو حضرت سیدنا امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے نزدیک یہ رعایت جائز ہیں اس لئے کہ اجنبی کی ضمانت میں تہمت نہیں ہے اس صورت کے خلاف کہ جب مریض وارث سے قیمت مثلی میں کوئی چیز بیچے تو حضرت سیدنا امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے نزدیک یہ بیع جائز نہیں ہے اس لئے کہ دوسرے وارثوں کا حق میت کے عین مال سے وابستہ ہوتا ہے حتیٰ کہ ان میں سے ہر کسی کو یہ حق ہوتا ہے کہ اس بیع کی قیمت دے کر اس کو چھڑالے رہا غرامہ کا حق تو وہ صرف مالیت سے متعلق ہوتا ہے اس لئے غلام اور مریض دونوں ایک دوسرے سے الگ الگ حکم والے ہوں گے۔

صاحبین علیہما الرحمہ فرماتے ہیں کہ جب نقصان میں فروخت کیا تو بھی جائز ہے اور آقا کو اختیار ہو گا کہ اگر چاہے تو رعایت کو ختم کر دے اور اگر چاہے تو بیع توڑ دے اور دونوں مسکلوں پر رعایت بیسرہ اور رعایت قاضیہ دونوں برابر ہیں اس کی دلیل یہ ہے کہ فردنقلی کا نہ پایا جاتا جو از حق غرامہ کے سبب ہے اور اس صورت میں غرامہ سے نقصان ختم ہو جاتا ہے اور یہ اجنبی سے رعایت بیسرہ کے ساتھ بیع کرنے کے خلاف ہے لہذا وہ بیع جائز ہے اور اس کو رعایت ختم کرنے کا حکم نہیں دیا جائے گا جبکہ آقا کو اس کا حکم دیا جائے گا اس لئے کہ رعایت بیسرہ کے ساتھ بیع کرنا تبرع اور بیع کے درمیان دائر ہے اس لئے کہ معمولی رعایت میں مقومین کی تقویم کے تحت داخل ہوتی ہے لہذا آقا کا یہ ساتھ بیع میں تہمت کے سبب ہم نے اس کو تبرع مان لیا اور اجنبی کے حق میں تبرع نہیں مانا اس لئے کہ اس کے حق میں تہمت معدوم ہے اور اس صورت کے خلاف کہ جب مآذون غلام نے اس کی رعایت بیسرہ کے ساتھ اجنبی سے فروخت کیا صاحبین علیہما الرحمہ کے نزدیک یہ بالکل ہی جائز نہیں ہے اور آقا سے بیچنا جائز ہو گا اور آقا کے رعایت ختم کرنے کا حق دیا جائے گا اس لئے کہ صاحبین علیہما الرحمہ کی اصل پر آقا کی اجازت کے بغیر مآذون غلام کے لئے رعایت جائز نہیں ہیں اور اجنبی کے ساتھ بیع میں رعایت کے ساتھ بیع کی اجازت نہیں ہوتی اور آقا اس کو خود اپنے ساتھ بیع کرنے کی اجازت دیتا ہے اس کے علاوہ میں غرامہ کے حق کی وجہ سے رعایت کو زائل کر دیا جاتا ہے صاحبین علیہما الرحمہ کے نزدیک آقا اور اجنبی میں یہ دونوں فرق ہیں۔

ماذون کی بیع میں تولیہ و مراہجہ پر قیاس کرنے کا بیان

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مراہجہ یا تولیہ صحیح ہونے کی شرط یہ ہے کہ جس چیز کے بدلے میں مشتری اول نے خریدی ہے وہ شئی ہوتا کہ مشتری ثانی وہ شئی قرار دیکر خرید سکتا ہو اور اگر شئی نہ ہو بلکہ قیمت والی ہو تو یہ ضرور ہے کہ مشتری ثانی اس چیز کا مالک ہو مثلاً زید نے عمرو سے کپڑے کے بدلے میں غلام خرید لیا پھر اس غلام کا بکر سے مراہجہ یا تولیہ کرنا چاہتا ہے اگر بکر نے وہی کپڑا عمرو سے خرید لیا ہے یا کسی طرح بکر کی ملک میں آچکا ہے تو مراہجہ ہو سکتا ہے یا بکر نے اسی کپڑے کے عوض میں مراہجہ کیا اور ابھی وہ کپڑا عمرو ہی کی ملک ہے مگر بعد عقد عمرو نے عقد کو جائز کر دیا تو وہ مراہجہ بھی درست ہے۔ (در مختار، کتاب بیوع)

علامہ ابن ہمام حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اس المال جس پر مراہجہ یا تولیہ کی بنا ہے (کہ اس پر نفع کی مقدار بڑھائی جائے تو مراہجہ اور کچھ نہ بڑھے وہی شئی رہے تو تولیہ) اس میں وصولی کی اجرت مثلاً ثمن خرید کر ڈھولایا ہے۔ اور نقش و نگار ہوا ہے جیسے چکن کڑائی ہے، حاشیہ کے پختہ کرنے بٹے گئے ہیں، کپڑا رنگا گیا ہے، بار برداری دی گئی ہے، یہ سب مصارف اس المال پر اضافہ کیے جاسکتے ہیں۔

اور جب اس نے جانور کو کھلایا ہے اس کو بھی اس المال پر اضافہ کیا جائے مگر جب کہ اس کا دودھ بھی وغیرہ حاصل کیا ہے تو اس کو اس میں سے کم کریں اگر چارہ کے مصارف کچھ خرچ رہے تو اس باقی کو اضافہ کریں۔ اسی طرح مرغی پر کچھ خرچ کیا اور اس نے انڈے دیے ہیں تو ان کو بھر ادیکر باقی کو اضافہ کریں۔ جانور یا غلام یا مکان کو اجرت پر دیا ہے کرایہ کی آمدنی کو مصارف سے منہا نہیں کریں گے بلکہ پورے مصارف کھانے وغیرہ کے اضافہ کریں گے۔ (فتح القدیر، کتاب بیوع)

آقا کا غلام کے ہاتھ شئی چیز کو فروخت کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِنْ بَاعَهُ الْمَوْلَى شَيْئًا بِمَنْحِلِ الْقِيَمَةِ أَوْ أَقَلَّ جَارَ الْبَيْعِ) ؛ لِأَنَّ الْمَوْلَى أَجْنَبِيٌّ عَنْ كَسْبِهِ إِذَا كَانَ عَلَيْهِ ذَيْنَ عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ وَلَا تُهْمَةُ فِي هَذَا الْبَيْعِ ؛ وَلِأَنَّهُ مُفِيدٌ فَإِنَّهُ يَدْخُلُ فِي كَسْبِ الْعَبْدِ مَا لَمْ يَكُنْ فِيهِ وَيَتِمَّ كُنُ الْمَوْلَى مِنْ أَخَذِ الثَّمَنِ بَعْدَ أَنْ لَمْ يَكُنْ لَهُ هَذَا التَّمَكُّنُ وَصَحَّةُ التَّصَرُّفِ تَتَّبِعُ الْفَائِدَةَ (فَإِنْ سَلَّمَ الْمَبِيعَ إِلَيْهِ قَبْلَ قَبْضِ الثَّمَنِ بَطَلَ الثَّمَنُ) ؛ لِأَنَّ حَقَّ الْمَوْلَى فِي الْعَيْنِ مِنْ حَيْثُ الْحَبْسِ ، فَلَوْ بَقِيَ بَعْدَ سُقُوطِهِ يَبْقَى فِي الدَّيْنِ وَلَا يَسْتَوْجِبُهُ الْمَوْلَى عَلَى عَبْدِهِ ، بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَ الثَّمَنُ عَرْضًا ؛ لِأَنَّهُ يَتَعَيَّنُ وَجَارَ أَنْ يَبْقَى حَقُّهُ مُتَعَلِّقًا بِالْعَيْنِ .

قَالَ (وَإِنْ أَمْسَكَهُ فِي يَدِهِ حَتَّى يَسْتَوْفِيَ الثَّمَنَ جَارَ) ؛ لِأَنَّ الْبَائِعَ لَهُ حَقُّ الْحَبْسِ فِي

الْمَبِيعَ وَلِهَذَا كَانَ أَحْصَىٰ مِنْ الْفُرْعَاءِ ، وَجَارَ أَنْ يَكُونَنَّ لِلْمُؤَلَّى حَقٌّ عَلَى الْمَذْنِ إِذَا  
كَانَ يَتَعَلَّقُ بِالْعَيْنِ (وَلَوْ بَاعَهُ بِأَكْثَرِ مِنْ لَيْمَتِهِ يُؤْمَرُ بِإِزَالَةِ الْمُحَابَاةِ أَوْ بِنَقْضِ الْبَيْعِ)  
كَمَا بَيَّنَّا فِي جَانِبِ الْعَيْدِ ، لِأَنَّ الزِّيَادَةَ تَعَلَّقَ بِهَا حَقُّ الْفُرْعَاءِ .

ترجمہ

اور جب کسی آقا نے اپنے غلام کے ہاتھ میں کوئی مثلی قیمت والی یا اس سے کم تعویذی قیمت پر کسی چیز کو فروخت کر دیا تو یہ بیع جائز ہے۔ کیونکہ جس وقت ماذون غلام پر قرض ہوتا ہے تو آقا اس کی کمائی سے غیر کی طرح ہوتا ہے۔ جس طرح ہم بیان کر آئے ہیں اور ایسی بیع میں کسی قسم کی کوئی تہمت تک نہیں ہے۔ اور اس بیع کا فائدہ بھی ہے۔ لہذا اس کے سبب سے غلام کی کمائی میں ایسا چیز شامل ہوگی جو اس سے قبل داخل نہ تھی اور آقا کیلئے قیمت لینے کا اختیار ہوگا۔ جبکہ بیع سے قبل اس کے پاس کوئی اختیار نہ تھا۔ اور تصرف کا درست ہونے پر نفع ہے۔

اور جب آقا نے قبضہ کرنے سے پہلے وہ قیمت غلام کو دے دی ہے تو ثمن، باطل ہو جائے گی۔ کیونکہ ثمن میں عین کے سبب سے آقا کا حق ثابت ہے۔ اور جب عین کے ساقط ہونے کے بعد بھی اس کا حق ثابت مان لیا جائے تو یہ حق دین کی شکل میں باقی رہے گا حالانکہ آقا اپنے غلام پر قرض کا حقدار بننے والا نہیں ہے۔ بخلاف اس صورت کے کہ جب ثمن کوئی سامان ہے کیونکہ سامان معین ہوتا ہے اور اس کا آقا کے بارے میں عین ہونا جائز ہے۔

اور جب ثمن کی وصولی تک آقا بیع کو اپنے پاس روکنے دے تو اس طرح بھی جائز ہے کیونکہ بیع کو روکنے کا حق بائع کو حاصل ہے اور اسی طرح بائع دوسرے قرض خواہوں سے بیع کا زیادہ حقدار ہے اور جب دین کا تعلق عین سے ہے تب بھی یہ جائز ہے۔ کیونکہ اس دین میں آقا کا حق ثابت ہے۔ اور جب آقا نے اس کو زیادہ قیمت میں فروخت کیا ہے تو غلام کو حکم دے دیا جائے گا کہ وہ رعایات ختم کرے یا بیع کو ختم کرے جس طرح غلام کے بارے میں ہم بیان کر آئے ہیں۔ کیونکہ غلام کا حق زیادتی سے متعلق ہو گیا ہے۔

نقد غلام کا قرض نہ بننے پر قیاس کرنے کا بیان

امام ابو الحسن علی بن ابی بکر فرقانی رضی اللہ عنہ علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور مالک پر اپنے غلام اور کثیر کا خرچ لازم ہوتا ہے اس کی دلیل نبی اکرم ﷺ کا غلاموں کے بارے میں یہ فرمان ہے: ”وہ تمہارے بھائی ہیں جنہیں اللہ تعالیٰ نے تمہارا ماتحت کر دیا ہے تم انہیں وہی چیز کھاؤ جو تم کھاتے ہو اور وہی چیز پہناؤ جو تم پہنتے ہو اور اللہ تعالیٰ کے بندوں کو عذاب نہ دو“۔ اگر آقا انکار کر دیتا ہے اور وہ دونوں (غلام اور کثیر) ہنرمند ہوں تو وہ خود کام کر کے کمائیں گے اور کھائیں گے کیونکہ اس میں دونوں فریقوں کے لئے بہتری ہے یہاں تک کہ غلام بھی زندہ رہے گا اور مالک کی ملکیت بھی باقی رہے گی۔ لیکن اگر وہ دونوں ہنرمند نہ ہوں یعنی وہ غلام نجاب ہو یا کثیر ایسی ہو

کہ اسے کوئی ملازم نہ رکھتا ہو تو آقا کو ان کی فروخت پر مجبور کر دیا جائے گا کیونکہ وہ دونوں استحقاق رکھتے ہیں اور فروخت کرنے کی صورت میں ان کا حق پورا کیا جا رہا ہے اور آقا کا حق بھی پورا کیا جا رہا ہے کہ اسے قیمت مل جائے گی۔ البتہ بیوی کے خرچ کا حکم اس سے مختلف ہے کیونکہ وہ قرض ہو جاتا ہے لہذا اس میں تاخیر کی جاسکتی ہے جیسا کہ ہم پہلے بیان کر چکے ہیں۔ لیکن غلام کا خرچ قرض نہیں بنتا اس لیے ابطال ضروری ہوگا۔ جبکہ حیوانات کا حکم اس کے برخلاف ہے اس کی وجہ یہ ہے: وہ استحقاق کے حقدار نہیں ہیں اس لیے ان کے خرچ کے بارے میں آقا کو مجبور نہیں کیا جاسکتا البتہ اسے یہ پابند کیا جائے گا وہ ان کا خرچ ادا کرے اور یہ معاملہ اس کے اور اللہ تعالیٰ کے درمیان ہوگا۔ اس کی دلیل یہ ہے: نبی اکرم صلی اللہ علیہ وسلم نے جانوروں کو اذیت دینے سے منع کیا ہے اور یہ بات اس میں شامل ہے اور نبی اکرم صلی اللہ علیہ وسلم نے مال ضائع کرنے سے بھی منع کیا ہے اور اس میں مال کو ضائع کرنے کا مفہیم پایا جاتا ہے۔ (ہدایہ، باب نقد)

### قرضوں کے باوجود ما ذون غلام کی آزادی کا بیان

قَالَ (وَإِذَا أُعْتِقَ الْمُؤَلَّى الْمَأْذُونُ وَعَلَيْهِ دِيُونٌ فَعَتَقَهُ جَائِزٌ) ؛ لِأَنَّ مِلْكَهُ فِيهِ بَاقٍ وَالْمَوْلَى ضَامِنٌ لِقِيمَتِهِ لِلغُرْمَاءِ ؛ لِأَنَّهُ اتَّفَقَ مَا تَعَلَّقَ بِهِ حَقُّهُمْ بَيْعًا وَاسْتِيفَاءً مِنْ لَمِيهِ (وَمَا بَقِيَ مِنَ الدِّيُونِ يُطْلَبُ بِهِ بَعْدَ الْعِتْقِ) ؛ لِأَنَّ الدَّيْنَ فِي ذِمَّتِهِ وَمَا لَزِمَ الْمُؤَلَّى إِلَّا بِقَدْرِ مَا اتَّفَقَ ضَمَانًا بَقِيَ الْبَاقِي عَلَيْهِ كَمَا كَانَ (فَإِنْ كَانَ أَقَلُّ مِنْ قِيمَتِهِ ضَمِنَ الدَّيْنَ لَا غَيْرَ) ؛ لِأَنَّ حَقَّهُمْ بِقَدْرِهِ بِخِلَافِ مَا إِذَا أُعْتِقَ الْمُتَدَبِّرُ وَأَمَّ الْوَلَدُ الْمَأْذُونُ لَهُمَا وَقَدْ رَكِبْتُهُمَا دِيُونًا لِأَنَّ حَقَّ الْغُرْمَاءِ لَمْ يَتَّعَلَقْ بِرَقَبَتِهِمَا اسْتِيفَاءً بِالْبَيْعِ فَلَمْ يَكُنْ الْمُؤَلَّى مُتَلِفًا حَقَّهُمْ فَلَمْ يَضْمَنْ شَيْئًا.

قَالَ (وَإِنْ بَاعَهُ الْمُؤَلَّى وَعَلَيْهِ دَيْنٌ يُحِيطُ بِرَقَبَتِهِ وَكَبَضَهُ الْمُشْتَرِي وَغَيْبَهُ، فَإِنْ شَاءَ الْغُرْمَاءُ ضَمَّنُوا الْبَائِعَ قِيمَتَهُ، وَإِنْ شَاءُوا ضَمَّنُوا الْمُشْتَرِي) ؛ لِأَنَّ الْعَبْدَ تَعَلَّقَ بِهِ حَقُّهُمْ حَتَّى كَانَ لَهُمْ أَنْ يَبِيعُوهُ، إِلَّا أَنْ يَقْضَى الْمُؤَلَّى دَيْنُهُمْ وَالْبَائِعُ مُتَلِفٌ حَقَّهُمْ بِالْبَيْعِ وَالتَّسْلِيمِ وَالْمُشْتَرِي بِالْقَبْضِ وَالتَّغْيِيبِ فَيَحْبِرُونَ فِي التَّضْمِينِ (وَإِنْ شَاءُوا أَجَازُوا الْبَيْعَ وَأَخَذُوا الثَّمَنَ) ؛ لِأَنَّ الْحَقَّ لَهُمْ وَالْإِجَارَةُ اللَّاحِقَةُ كَالِإِذْنِ السَّابِقِ كَمَا فِي الْمَرْهُونِ (فَإِنْ ضَمَّنُوا الْبَائِعَ قِيمَتَهُ ثُمَّ رَدَّ عَلَى الْمُؤَلَّى بَيْعَهُ لِلْمَوْلَى أَنْ يَرْجِعَ بِالْقِيمَةِ وَيَكُونُ حَقُّ الْغُرْمَاءِ فِي الْعَبْدِ) ؛ لِأَنَّ سَبَبَ الضَّمَانِ قَدْ زَالَ وَهُوَ الْبَيْعُ

وَالْتَّسْلِيمُ ، وَصَارَ كَالْعَاصِبِ إِذَا بَاعَ وَسَلَّمْ وَضَمِنَ الْقِيَمَةَ ثُمَّ رَدَّ عَلَيْهِ بِالْعَيْبِ كَانَ لَهُ  
أَنْ يَرُدَّ عَلَى الْمَالِكِ وَيَسْتَرِدَّ الْقِيَمَةَ كَذَا هَذَا .

ترجمہ

اور اگر آقا نے مآذون غلام کو آزاد کر دیا ہے حالانکہ اس مآذون پر بہت سے زیادہ قرض تھے تو اس کی آزادی جائز ہے۔ اس لئے کہ مآذون میں آقا کی ملکیت موجود ہے۔ اور آقا اس کے قرض خواہوں کی قیمت کا ضامن بن جائے گا۔ کیونکہ جس چیز کو آقا نے فروخت کر کے قیمت وصول کی ہے اسی چیز میں قرض خواہوں کا حق تھا۔ جس کو آقا ضائع کرنے والا ہے۔ اور جو قرض بیچ جائیں گے غلام کی آزادی کے بعد ان کو طلب کیا جائے گا کیونکہ قرض غلام پر لازم تھا اور آقا پر اتنی مقدار میں لازم ہوگا جس قدر اس نے ضائع کیا ہے۔ لہذا بقیر قرض بمطابق حساب اس پر باقی رہے گا۔

اور اگر قرض غلام کی قیمت سے تمویز ہے۔ تو آقا پر صرف قرض لازم ہوگا کیونکہ دین کی مقدار غلام کا حق ثابت ہوا ہے۔ یہ خلاف اس مسئلہ کے کہ جب آقا نے مآذون غلام مدبر یا مآذونہ ام ولد کو آزاد کیا ہے اور ان پر بھی قرض ہوں تو آقا ضامن نہ ہوگا کیونکہ قرض خواہوں کے حقوق ان کی گردن سے متعلق تھے پس ان کو بیع کے سبب سے وصول کیا جائے گا پس آقا ان کا حق ضائع کرنے والا نہ ہوگا۔ کیونکہ وہ کسی چیز کا ضامن نہیں ہوا ہے۔

اور جب آقا نے مآذون غلام کو بیچ دیا ہے جبکہ اس پر اس قدر قرض تھا جو اس کی گردن کو گھیرے ہوئے ہے۔ اور خریدار نے اس کو خریدتے ہی کہیں غائب کر دیا ہے تو غلام کیلئے اختیار ہوگا کہ اگر وہ چاہیں تو بائع کو اس کی قیمت کا ضامن بنا دیں اور اگر وہ پسند کریں تو خریدار کو ضامن بنائیں۔ کیونکہ غلام سے ان کا حق واسطہ ہے۔ حالانکہ ان کیلئے اس مدیون غلام کو بیچنے کا حق بھی تھا ہاں البتہ جب آقا ان کا قرض ادا کر دے۔ لہذا بائع حوالے کرنے اور بیع کرنے کے سبب ان کے حق کو ضائع کرنے والا ہے۔ اور خریدار اس کو خرید کر اور غائب کر کے اس کا حق ضائع کرنے والا ہے۔ پس ضامن بنانے میں اختیار مل گیا ہے اور اگر وہ چاہیں تو بیع کا جائز قرار دیتے ہوئے قیمت واپس لے لیں اس لئے کہ یہ ان کا ہی حق بنتا ہے۔ اور اجازت لاحقہ یہ اجازت سابقہ کی طرح ہوتی ہے۔ (قاعدہ چھٹی) جس طرح مرہون والا مسئلہ ہے۔

اور جب غلام نے بائع سے اس کی قیمت کا ضمان وصول کر لیا ہے اور اس کے بعد کسی عیب کے سبب وہ غلام آقا کو واپس کر دیا گیا ہے تو آقا کیلئے اختیار ہوگا کہ وہ غلام سے وہ دی گئی قیمت کو واپس لے کیونکہ اب پھر غلام کا حق غلام سے متعلق ہو چکا ہے اور ضمان کی علت ختم ہو چکی ہے۔ اور وہ بیع تسلیم ہوئی اور یہ آقا غاصب کی طرح ہو جائے گا جس نے مقصود چیز کو بیع کر خریدار کے سپرد کیا ہو اور اس کی قیمت کا ضامن بن گیا ہو اور اس کے بعد وہ چیز عیب کے سبب سے اس کو واپس کر دی گئی ہے۔ تب بھی اس کو اختیار دیا جائے گا کہ وہ مقصود چیز کو واپس کرتے ہوئے مالک سے اس کی قیمت وصول کرے۔ اور یہ مسئلہ بھی اسی طرح ہے۔



## دین و خلقت میں غلاموں کی ممانعت کا بیان

حضرت ابو ذر کہتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا غلام تمہارے بھائی ہیں اور دین و خلقت کے اعتبار سے تمہاری ہی طرح ہیں ان کو اللہ تعالیٰ نے تمہاری آفرینش کے لئے ماتحت بنایا ہے لہذا اللہ تعالیٰ جس شخص کے بھائی کو اس کا ماتحت بنائے یعنی جو شخص کسی غلام کا مالک بنے تو اس کو چاہئے کہ وہ جو خود کھائے وہی اسکو بھی کھلائے اور جو خود پہنے وہی اسکو بھی پہنائے نیز اس سے کوئی ایسا کام نہ لے جو اس کی طاقت سے باہر ہو اور اگر کوئی ایسا کام اس سے لے جائے جو اس کی طاقت سے باہر ہو تو اس کام میں خود بھی اس کی مدد کرے (بخاری و مسلم، مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر 539)

امام نووی فرماتے ہیں کہ اس حدیث کے ذریعہ مالک کو یہ حکم دینا کہ وہ اپنے غلام کو ہی کھلائے جو خود کھاتا ہے اور اس کو وہی پہنائے جو خود پہنتا ہے وجوب کے طور پر نہیں بلکہ بطریق احتیاب ہے چنانچہ مالک اس کے ملکوک کا اسی حیثیت و مقدار کا تلفقہ واجب ہے جو عرف عام اور رواج و دستور کے مطابق ہو خواہ وہ مالک کے کھانے کپڑے کے برابر ہو یا اس سے کم و زیادہ ہو یہاں تک کہ اگر مالک خواہ اپنے زہد و تقویٰ کی بناء پر یا از ارہ کئی اپنے کھانے پینے اور پہننے میں اس طرح کی تنگی کرتا ہو جو اس حیثیت کے لوگوں کے معیار کے منافی ہے تو ایسی تنگی ملکوک کے حق میں جائز نہیں ہے۔

حدیث کے آخری جملہ کا مطلب یہ ہے کہ جو کام غلام کے لئے مشکل نظر آئے اور وہ اسکو پورا کرنے میں دقت محسوس کرے تو اس کام کی تکمیل میں غلام کی مدد کرخواہ خود اس کا ہاتھ بٹایا کسی دوسرے شخص کو اسکی مدد کرنے پر متعین کرو چنانچہ بعض بزرگوں کے بارے میں منقول ہے کہ وہ چکی پیسنے میں اپنی لوٹریوں کی مدد کرتے تھے بایں طور کہ ان لوٹریوں کے ساتھ مل کر چکی پیستے تھے۔

حضرت ابو ہریرہ سے روایت ہے کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا جب تم میں سے کسی کا خادم اس کے لئے کھانا تیار کرے اور پھر وہ کھانا لے کر اس کے پاس آئے تو جس کھانے کے لئے اس نے گرمی اور دھوپ میں تکلیف اٹھائی ہے اس کا تقاضا یہ ہے کہ آقا اس خادم کو اپنے ساتھ دسترخوان پر بٹھائے اور اس کے ساتھ کھانا کھائے اور اگر کھانا تھوڑا ہو اور کھانے والے زیادہ ہوں تو اس کھانے میں سے ایک ہدفہ لے کر اس کے ہاتھ پر رکھ دے (مسلم، مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر 541)

اس حدیث کا حاصل یہ ہے کہ کوئی شخص اپنے خادموں اور نوکروں کے ساتھ کھانا کھانے میں عار محسوس نہ کرے کیونکہ خادم و نوکر بھی ایک انسان اور مسلمان ہونے کی حیثیت سے اس کا بھائی ہے پھر اس میں یہ حکمت بھی ہے کہ ایک دسترخوان پر جتنے زیادہ لوگ ایک ساتھ کھانا کھاتے ہیں اس کھانے میں برکت ہوتی ہے چنانچہ ایک روایت میں فرمایا گیا ہے کہ افضل کھانا وہ ہے جس میں زیادہ ہاتھ پڑیں یہ بات ملحوظ رہے کہ حدیث میں خادم و نوکر کو اپنے ساتھ بیٹھا کر کھانا کھانے یا اس کھانے میں سے اس کو تھوڑا بہت دے دینے کا حکم دیا گیا ہے وہ احتیاب کے طور پر ہے۔

مدیون ماذون کی فرما کے ذریعے واپسی کا بیان

قَالَ (وَلَوْ كَانَ الْمَوْلَى بَاعَهُ مِنْ رَجُلٍ وَأَعْلَمَهُ بِالَّذِينَ لَلْفُرْمَاءِ أَنْ يَرُدُّوا الْبَيْعَ) لَتَعْلَقَ حَقُّهُمْ وَهُوَ حَقُّ الْإِسْتِغَاءِ وَالْإِسْتِغَاءِ مِنْ رَقَبَتِهِ، وَلَى كُلِّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا فَائِدَةٌ، فَلَا وَلَ تَامَ مُؤَخَّرَ وَالثَّانِي لِنَاقِصٍ مُعَجَّلٍ، وَبِالْبَيْعِ تَقَوُّتْ هَذِهِ الْخَيْرَةُ فَلِهَذَا كَانَ لَهُمْ أَنْ يَرُدُّوه. قَالُوا: تَأْوِيلُهُ إِذَا لَمْ يَصِلْ إِلَيْهِمُ الثَّمَنُ، فَإِنْ وَصَلَ وَلَا مُحَابَاةً فِي الْبَيْعِ لَيْسَ لَهُمْ أَنْ يَرُدُّوه لِوُجُودِ حَقِّهِمْ إِلَيْهِمْ.

ترجمہ

اور جب آقا نے ماذون مدیون غلام کو کسی شخص کے ہاں بیچ دیا اور اس کو یہ بھی بتا دیا ہے کہ یہ غلام مدیون ہے تو غلام کو اس بیع کو واپس کرنے کا اختیار ہوگا۔ کیونکہ اس کی گردن فرما کے حق سے متعلق ہے یعنی اس سے کٹائی کرائیں اور اس کو بیچ کر اپنا قرض وصول کر لیں۔ اور استعفاء اور استیفاء دونوں میں سے ہر ایک فائدے مند ہے۔

مشائخ فقہاء نے کہا ہے کہ اس کی تاویل یہ ہے کہ یہ حکم اس وقت ہوگا جب ان کو قیمت نہ ملی ہو اور اگر ان کو قیمت مل چکی ہے تو پھر بیع میں کوئی رعایت نہ بھی ہوتی ہے ان کو بیع ختم کرنے کا اختیار نہ ہوگا کیونکہ ان کو حق میا ہے۔

غائب بایع کی صورت میں خریدار و فرما میں عدم خصوصیت کا بیان

قَالَ (إِنْ كَانَ الْبَائِعُ غَائِبًا فَلَا خُصُومَةَ بَيْنَهُمْ وَبَيْنَ الْمُشْتَرِي) مَعْنَاهُ إِذَا أَنْكَرَ الدَّيْنُ وَهَذَا (عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَمُحَمَّدٍ).

وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ: الْمُشْتَرِي خَصَمُهُمْ وَيَقْضَى لَهُمْ بِدَيْنِهِمْ) وَعَلَى هَذَا الْخِلَافِ إِذَا اشْتَرَى دَارًا وَوَهَبَهَا وَسَلَّمَهَا وَغَابَ ثُمَّ حَضَرَ الشُّفِيعُ قَالَ الْمُؤَهَّبُ لَهُ لَيْسَ بِخَصْمٍ عِنْدَهُمَا خِلَافًا لَهُ. وَعَنْهُمَا مِثْلُ قَوْلِهِ فِي مَسْأَلَةِ الشُّفْعَةِ لِأَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ يَدْعَى الْمَلِكَ لِنَفْسِهِ فَيَكُونُ خَصْمًا لِكُلِّ مَنْ يَنَازِعُهُ.

وَلَهُمَا أَنْ الدَّعْوَى تَتَضَمَّنُ فُسْخَ الْعَقْدِ وَقَدْ قَامَ بِهِمَا فَيَكُونُ الْفُسْخُ قَضَاءً عَلَى الْغَائِبِ.

ترجمہ

اور جب بائع غائب ہے تو اب خریدار اور غرامہ میں کوئی خصوصیت نہ ہوگی۔ جب مشتری دین کا انکاری ہو۔ اور یہ حکم طرفین کے مطابق ہے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ خریدار محکم بنے گا۔ اور غرامہ کیلئے ان کے قرض کا فیصلہ کیا جائے گا۔ اور اسی اختلاف کے مطابق یہ مسئلہ بھی ہے۔ جب مشتری نے کوئی گھر خرید کر اس کو ہبہ کر دیا ہے اور وہ موہوب لہ کے سپرد کر کے خود غائب ہو گیا ہے اور کے بعد شفع آ گیا تو طرفین کے نزدیک موہوب لہ محکم نہ ہوگا۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کا اس میں اختلاف ہے اور شفعہ والے مسئلہ میں طرفین سے ایک روایت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کی طرح بھی روایت کی گئی ہے۔ امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کی دلیل یہ ہے کہ مشتری اپنے لئے ملکیت کا دعویٰ کرنے والا ہے پس وہ ہر اس آدمی کو محکم بن جائے گا جو اس کے ساتھ جھگڑا کرے گا۔

طرفین کی دلیل یہ ہے کہ غرامہ کیلئے حق کا دعویٰ کرنا یہ عقد کو ختم کرنے کے لازم ہے۔ حالانکہ عقد بائع اور مشتری کے درمیان مکمل ہو چکا ہے کیونکہ شفع کا حکم یہ غائب پر قضاء کرنے کو لازم ہے۔

اپنے آپ کو غلام کہنے والے کی بیعت میں تصرف کا بیان

قَالَ (وَمَنْ قَدِمَ مِصْرًا وَقَالَ أَنَا عَبْدُ لِفُلَانٍ فَأَشْتَرِي وَبَاعَ لِرَمَّةٍ كُلِّ شَيْءٍ مِنَ التَّجَارَةِ) ؛ لِأَنَّهُ إِنْ أَخْبَرَ بِالْإِذْنِ فَلَا يَخْبَارُ ذَلِيلٌ عَلَيْهِ ، وَإِنْ لَمْ يُخْبَرَ فَقَصْرُهُ ذَلِيلٌ عَلَيْهِ ، إِذِ الظَّاهِرُ أَنَّ الْمَحْجُورَ يَتَجَرَّى عَلَى مُوجِبِ حَجْرِهِ وَالْعَمَلُ بِالظَّاهِرِ هُوَ الْأَصْلُ فِي الْمُعَامَلَاتِ كَمَا لَا يَبْطُلُ الْأَمْرُ عَلَى النَّاسِ ، (إِلَّا أَنَّهُ لَا يَبَاعُ حَتَّى يَخْضُرَ مَوْلَاهُ) ؛ لِأَنَّهُ لَا يَقْبَلُ قَوْلُهُ فِي الرِّقَّةِ ؛ لِأَنَّهَا خَالِصُ حَقِّ الْمَوْلَى ، بِخِلَافِ الْكَسْبِ ؛ لِأَنَّهُ حَقُّ الْعَبْدِ عَلَى مَا بَيْنَا (فَإِنْ حَضَرَ لِقَالَ هُوَ مَأْذُونٌ بِبَيْعِ فِي الذِّهْنِ) ؛ لِأَنَّهُ ظَهَرَ الذِّهْنُ فِي حَقِّ الْمَوْلَى (وَإِنْ قَالَ هُوَ مَحْجُورٌ فَلِقَوْلِهِ قَوْلُهُ) ؛ لِأَنَّهُ مُتَمَسِّكٌ بِالْأَصْلِ .

ترجمہ

فرمایا اور جب کوئی بندہ شہر میں آیا اور کہنے لگا کہ میں غلام آدمی کا غلام ہوں۔ اور اس نے تجارت کی تو ہر چیز میں اس کی تجارت جائز ہوگی۔ کیونکہ اس نے جو خبر بیان کی ہے تو وہ خبر اس پر دلیل ہے اور اگر وہ اجازت کی خبر نہیں ہے تب اس کا تصرف کرنا جائز ہوگا۔ کیونکہ ظاہر اسی طرح ہے۔ اور مجبور اپنے حجر پر قائم رہے گا اور معاملات میں ظاہر پر عمل کرنا یہی قانون ہے۔ تاکہ عوام کیلئے معاملات

میں کوئی مشکل پیش نہ آئے۔ مگر جب تک اس کا آقا نہیں آئے گا اس وقت تک اس کو بیچا نہیں جائے گا۔ کیونکہ غلامی کے بارے میں اس کی بات کو قبول نہ کیا جائے گا۔ کیونکہ غلام ہونا یہ خاص مالک کا حق ہے۔ پہ خلاف کمائی کے کیونکہ وہ بندے کا حق ہے جس طرح ہم بیان کرتے ہیں۔

اور جب مالک نے آکر یہ کہہ دیا ہے کہ وہ مازون ہے تو اس کو قرض کے بدلے میں بیچ دیا جائے گا کیونکہ آقا کے حق میں دین ظاہر ہو چکا ہے اور جب آقا نے کہا کہ وہ مجبور ہے تب بھی اسی کی بات کا اعتبار کیا جائے گا کیونکہ اصل اسی سے ثابت ہے۔

سکوت سے بیچ کرنے سے ثبوت اذن میں مذاہب اربعہ

علامہ علی بن سلطان محمد حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب کسی غلام نے سکوت کے ساتھ بیچ کی ہے تو وہ مازون ہوگا۔ کیونکہ اس کا یہ عمل ظاہر پر دلالت کرنے والا ہے اور اس وقت دلالت اس کے مازون ہونے پر ہے جبکہ امام مالک، امام شافعی اور امام احمد علیہم الرحمہ نے کہا ہے کہ اس کی اس طرح کی غیر دی تصدیق نہ کی جائے گی۔ حتیٰ کہ وہ اس کا قرض ادا کرے۔ جبکہ حنفی کی دلیل احسان کی بناء پر ہے۔ (شرح الوکایہ، کتاب مازون، میرات)

مطلق غلام کو قرض کے بدلے بیچ دینے کا بیان

سلامہ بنت معقل بیان کرتی ہیں کہ میں خارجہ قیس میلان سے تعلق رکھتی ہوں اور اپنے چچا کے ساتھ آئی تھی۔ میرے چچا نے مجھے دور جاہلیت میں حباب بن عمرو کے ہاتھ بیچ دیا تھا جو ابی ابیسر بن عمرو کے بھائی تھے۔ میرے ہاں ان سے عبدالرحمن بن حباب کی پیدائش ہوئی۔ اس کے بعد حباب فوت ہو گئے۔ ان کی بیوی کہنے لگی، "خدا کی قسم اب تو ہم اس کے قرض کی ادائیگی کے لئے تمہیں پیچیں گے۔"

میں رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کے پاس آئی اور کہنے لگی، "یا رسول اللہ ﷺ میں خارجہ قیس ملیان سے اپنے چچا کے ساتھ دور جاہلیت میں مدینہ آئی تھی۔ انہوں نے مجھے حباب بن عمرو کے ہاتھ بیچ دیا تھا اور میرے بطن سے عبدالرحمن بن حباب کی پیدائش ہوئی ہے۔ اب ان کی بیوی کہہ رہی ہے کہ وہ ان کا قرض ادا کرنے کے لئے مجھے بیچ دیں گی۔" آپ نے فرمایا، "حباب کے بعد خاندان کا سرپرست کون ہے؟" کہا گیا، "ان کے بھائی ابوالیسر بن عمرو۔" آپ خود ان کے پاس تشریف لے گئے اور فرمایا، "انہیں آزاد کر دو۔ جب بھی تم کسی غلام کے بارے میں سنو تو میرے آجایا کرو۔ میں تمہیں اس کا معاوضہ دوں گا۔"

(سنن ابوداؤد، کتاب عتاق)

اس حدیث میں بیچنے کی ممانعت اس خاتون کے ام ولد بن جانے کے سبب ہوئی ہے اس کا معنی یہ ہوا کہ جب کوئی غلام یا باندی آزادی کی ہر قسم کی قید اگر خالی ہیں تو ان کو قرض میں بیچنا جائز ہے۔

## فصل

## ﴿یہ فصل بچے اور معتوہ کے اذن بیان میں ہے﴾

## فصل بچے اور معتوہ کے اذن کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود باری حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب مصنف علیہ الرحمہ ما ذون غلام سے متعلق احکام سے فارغ ہوئے ہیں تو اب انہوں نے بچے سے متعلق احکام کو شروع کیا ہے۔ بچے کو جب تجارت کرنے میں اذن مل جائے تو ما ذون غلام کے حکم میں ہے۔ ہاں البتہ ما ذون غلام کے مسائل کثرت وقوع والے تھے اس لئے مصنف علیہ الرحمہ نے ان کو مقدم ذکر کیا ہے اور بچے سے متعلق مسائل اس کی بہ نسبت قلیل تھے لہذا ان کو مؤخر ذکر کیا ہے۔ (جبکہ آج ہمارے دور میں بچوں سے متعلق ان کو تجارت میں اذن یا عدم اذن کے مسائل کثرت سے ہوں اور غلاموں کے معدوم ہونے کے سبب ان کے متعلق وقوع مسائل کا سلسلہ بھی بند ہو چکا ہے)۔

(عنا یہ شرح الہدایہ، ج ۱۳ ص ۱۳۶، بیروت)

## مجنون و معتوہ میں فرق و مطابقت کا بیان

علامہ ابن عابدین شافعی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ بحر میں یہ تعریف جنون کی لکھی ہے اور کہا کہ معتوہ بھی اس تعریف میں داخل ہے۔ اور دونوں میں فرق کے لئے یوں کہا ہے کہ معتوہ وہ ہے جو قلیل فہم، غلط سلط کلام اور فاسد تدبیر والا جو لوگوں کو ضرب و شتم نہ کرے اور مجنون وہ ہے جو ضرب و شتم کرے۔ اور اصول والوں نے تصریح کی ہے کہ اس کا حکم بچوں والا ہے۔

(فتاویٰ شافعی، کتاب اکراہ، بیروت، کتاب الطلاق، دار احیاء التراث العربی بیروت)

## ولی کی اجازت کے سبب بچے کی خرید و فروخت کا بیان

(وَإِذَا أُذِنَ لِلَّذِي يُبَيِّعُ لِلصَّبِيِّ فِي التَّجَارَةِ فَهُوَ فِي الْبَيْعِ وَالشَّرَاءِ كَالْعَبْدِ الْمَأْذُونِ إِذَا كَانَ يَحْقِلُ الْبَيْعَ وَالشَّرَاءَ حَتَّى يَنْفَدَ تَصَرُّفُهُ) وَقَالَ الشَّافِعِيُّ: لَا يَنْفَدُ إِلَّا لَنَ حَجَرَةٍ لِيَصْبَاهُ فَيَقْضَى بَيْعَاتِهِ، وَلَأنَّهُ مُؤَلَّى عَلَيْهِ حَتَّى يَمْلِكَ الْوَلِيُّ التَّصَرُّفَ عَلَيْهِ وَيَمْلِكَ حَجَرَةً فَلَا يَكُونُ وَإِلَّا لِلْمَنَافَةِ وَصَارَ كَالطَّلَاقِ وَالْعَتَاقِ، بِخِلَافِ الصَّوْمِ وَالصَّلَاةِ؛ لِأنَّهُ لَا يَتِمُّ بِالْوَلِيِّ، وَكَذَا الْوَصِيَّةُ عَلَى أَصْلِهِ فَتَحَقَّقَتِ الضَّرُورَةُ إِلَى تَنْفِيذِهِ مِنْهُ. أَمَّا بِالْبَيْعِ وَالشَّرَاءِ فَيَتَوَلَّاهُ الْوَلِيُّ فَلَا ضَرُورَةَ هَاهُنَا.

وَلَمَّا أَنَّ النَّصْرُفَ الْمَشْرُوعَ صَدَرَ مِنْ أَغْلِيهِ فِي مَحَلِّهِ عَنْ وَلايَةِ شَرْعِيَّةٍ فَوَجَبَ تَنْفِيذُهُ  
عَلَى مَا عُرِفَ تَقْرِيرُهُ فِي الْإِخْلَافِيَّاتِ .

وَالصَّبَابُ سَبَبُ الْحَجْرِ لِعَدَمِ الْهِدَايَةِ لِأَلَدَاتِهِ ، وَقَدْ كَبَتْ نَظَرًا إِلَى إِذْنِ الْوَلِيِّ ، وَبَقَاءُ  
وَلَايَتِهِ لِنَظَرِ النَّصْبِيِّ لَامْتِثِفَاءِ الْمَصْلَحَةِ بِطَرِيقَتَيْنِ وَاحْتِمَالِ تَبْدِيلِ الْحَالِ ، بِخِلَافِ  
الطَّلَاقِ وَالنِّعَاقِ ؛ لِأَنَّهُ صَارَ مُحْضًى فَلَمْ يُؤْخَلْ لَهُ .

ترجمہ

اور جب کسی بچے کے ولی نے اس بچے کو تجارت اجازت دے دی ہے تو اس خرید و فروخت میں بچہ مازون غلام کے حکم میں ہو جائے گا۔ ہاں البتہ اس میں شرط یہ ہے کہ وہ بچہ خرید و فروخت کو سمجھنے والا ہو۔ یہاں تک کہ اس کا تصرف کرنا بھی جائز ہوگا۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اس کا تصرف نافذ نہ ہوگا کیونکہ اس پر جو پابندی عائد کی گئی ہے وہ اس کا بچہ نہ ہے پس جب تک وہ بچہ نہ ہوگا تب تک وہ پابندی جاری رہے گی۔ کیونکہ اس پر کسی کو وارث بنایا گیا ہے یہاں تک کہ اس کا تصرف میں ولی کو اختیار ہوگا۔ اور اس پر پابندی لگانے کا حق بھی اسی کو ہے۔ پس بچہ خود والی نہ ہوگا کیونکہ والی میں اور مولیٰ علیہ میں باہمی فرق ہے۔ اور یہ تصرف طلاق و عتاق کی طرح ہو جائے گا۔ یہ خلاف نماز و روزے کے کیونکہ یہ چیزیں ولی کے ذریعے سے نہیں دی جاتیں اور امام شافعی علیہ الرحمہ کے قانون کے مطابق وصیت کا حکم بھی اسی طرح ہے۔ اور بچے کی جانب سے ان چیزوں کے نفاذ کو جاری کرنے کی ضرورت بھی پائی جا رہی ہے۔ جبکہ بیع و شراء کے مسئلہ میں اس کا ولی ذمہ دار ہے پس وہاں بچے کو کوئی عمل سرانجام دینے کی ضرورت نہیں ہے۔

ہمارے دلیل یہ ہے کہ جائز تصرفات اس کے اہل ہونے کے مطابق اپنے محل میں شرعی ولایت کے مطابق ثابت ہیں پس ان کو نافذ کرنا ضروری ہوگا جس طرح خلافت میں اس مسئلہ کی بحث بتا دی گئی ہے۔ کیونکہ بچہ بڑا ذات حجر کا سبب نہیں ہے بلکہ اس کے تابع دار ہونے کی وجہ سے حجر ہے۔ اور ولی اجازت دیکھتے ہی سمجھداری کے سبب سے ثابت ہو جائے گی۔ اور ولی کی ولایت کا بقاء بچے کی عدم سمجھ پر ہے تاکہ دونوں کیلئے کوئی فائدہ مند کام کیا جاسکے۔ اور اسی طرح بچے کی حالت کی تبدیلی کا احتمال بھی موجود ہے۔ لہذا اسلئے بھی ولایت ولی کو باقی رکھنا لازم ہوگا۔ یہ خلاف طلاق و آزادی کے کیونکہ اس میں تو صرف انسان کا نقصان ہے پس بچہ اس کا اہل قرار نہیں دیا جائے گا۔

مال کو بچے سپرد کرنے میں شرائط کا بیان

مال ان کے حوالہ کرنے کے لیے دو شرطیں عائد کی گئی ہیں: ایک بلوغ، دوسرے رشد، یعنی مال کے صحیح استعمال کی اہلیت۔ پہلی شرط کے متعلق تو فقہائے ائمہ میں اتفاق ہے۔ دوسری شرط کے بارے میں امام ابوحنیفہ رضی اللہ عنہ کی رائے یہ ہے کہ اگر سبق بلوغ

کو بیچنے پر یتیم میں زشد نہ پایا جائے تو ولی یتیم کو زیادہ سے زیادہ سات سال اور انتظام کرنا چاہیے۔ پھر خواہ زشد پایا جائے یا نہ پایا جائے، اس کا مال اس کے حوالہ کر دینا چاہیے۔ اور امام ابو یوسف، امام محمد اور امام شافعی رحمہم اللہ کے رائے یہ ہے کہ مال حوالہ کیے جانے کے لیے بہر حال زشد کا پایا جانا ناگزیر ہے۔ غالباً مؤرخ الذکر حضرت کی رائے کے مطابق یہ بات زیادہ قرین صواب ہوگی کہ اس معاملہ میں قاضی شرع سے رجوع کیا جائے اور اگر قاضی پر ثابت ہو جائے کہ اس میں زشد نہیں پایا جاتا تو وہ اس کے معاملات کی نگرانی کے لیے خود کو کوئی مناسب انتظام کر دے۔

جو شخص کم سمجھ ہو، تدبیر ٹھیک نہ ہو، کبھی عاقلوں کی سی باتیں کرے، کبھی مدہوش کی سی، اگر جنون کی حد تک نہ پہنچا ہو، لوگوں کو بے سبب مارنا کالیاں دیتا نہ ہو، وہ معتوہ کہلاتا ہے۔ شرعاً اس کا حکم سمجھ وال بچے کی مثل ہے، اگر برابر بلکہ دینی قیمت کو بیچے وہ بھی بے اجازت ولی مال نافذ نہیں۔ اگر یہ ولی رد کر دے گا باطل ہو جائے گی۔ اور عین فاحش کے ساتھ جس طرح حسب بیان مسائل صورت سوال میں ہے کہ پچاس ہزار کی جائیداد میں ہزار کو بیچ کی، ایسی بیع تو باطل محض ہے کہ ولی کی اجازت سے بھی نافذ نہیں ہو سکتی حتیٰ کہ اگر خود معتوہ بعد صحت اسے جائز کرے تو جائز نہ ہوگی۔

فان الاجازة النما تعلق الموقوف وهذا باطل لصدوره ولا معجز۔ کیونکہ اجازت تو موقوف کو ملتی ہے۔ جبکہ یہ باطل ہے کیونکہ جب اس کا صدور ہوا تو کوئی اجازت دینے والا نہ تھا۔  
معتوہ کی تعریف بہتر قول یہ ہے کہ وہ قلیل الفہم، غلط مطلق کلام اور فاسد تدبیر والا ہے صرف یہ کہ وہ ضرب و شتم نہیں کرتا جیسے مجنون کرتا ہے۔ (درر الاحکام)

بچے اور معتوہ جو بیع و شراء کی سمجھ رکھتا ہے ان کا وہ تصرف جو محض نافع ہو تو ولی کی اجازت کے بغیر صحیح ہے مثلاً اسلام قبول کرنا اور یہ قبول کرنا اور وہ تصرف جو فاسد و ضرر دہ ہو پہلو رکھتا ہو تو ولی کی اجازت پر موقوف ہوگا جیسے بیع و شراء میں اس کا حکم ہے۔  
(در مختار، کتاب اکراہ، بیروت، کتاب الماذون)

بچے کو اذن تصرف ملنے میں مذاہب اربعہ

علامہ علی بن سلطان محمد حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اور جب کسی بچے کے ولی نے اس بچے کو تجارت اجازت دے دی ہے تو اس خرید و فروخت میں بچہ ماذون غلام کے حکم میں ہو جائے گا۔ ہاں البتہ اس میں شرط یہ ہے کہ وہ بچہ خرید و فروخت کو سمجھنے والا ہو۔ یہاں تک کہ اس کا تصرف کرنا بھی جائز ہوگا۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اس کا تصرف نافذ نہ ہوگا کیونکہ اس پر جو پابندی عائد کی گئی ہے وہ اس کا بچہ نہ ہے پس جب تک وہ بچہ نہ رہے گا تب تک وہ پابندی جاری رہے گی۔ اور یہی مذاہب امام مالک اور امام احمد علیہم الرحمہ کا بھی ہے۔ اور ہماری دلیل اللہ تعالیٰ کا فرمان ہے۔

اور یتیموں کو آزما تے رہو، یہاں تک کہ جب وہ نکاح کے قابل ہوں تو اگر تم ان کی سمجھ ٹھیک دیکھو تو ان کے مالی انجمن سپرد کردو

اور انہیں نہ کھانا کھاتے بڑھ کر اور اس جلدی میں کہ کہیں بڑے نہ ہو جائیں اور جسے حاجت نہ ہو وہ بچتا رہے، اور جو حاجت مند ہو وہ بقتل رہنا سب کھائے پھر جب تم ان کے مال انہیں پر کر دو تو ان پر گواہ کرو اور اللہ کافی ہے حساب لینے کو۔ (نساء ۶)

(شرح الوکایہ، کتاب ما ذون، بیروت)

قیموں کو سدھاتے اور آزما تے رہو، بلوغ کے وقت تک۔ پھر بلوغ کے بعد اگر ان میں اپنے نفع نقصان کی سمجھ اور حفاظت و انتظام مال کا سلیقہ پاؤ تو ان کا مال ان کے حوالے کر دو۔ قیموں کے سدھانے اور آزمانے کی عمدہ صورت یہی ہے کہ کم قیمت معمولی چیزوں کی ان سے خرید و فروخت کرائی جائے اور ان کا طریقہ ان کو بتایا جائے، اس سے معلوم ہوا کہ نابالغ کی بیع و شراوی کی اجازت سے جو ہوگی وہ درست ہوگی، امام ابوحنیفہ کا یہی مذہب ہے۔ اور اگر بالغ ہو کر بھی اس میں سمجھداری نہ آئے تو امام ابوحنیفہ کا یہ مذہب ہے کہ بچوں برس کی عمر تک انتظار کرو۔ اس درمیان میں جب اس کو سمجھ آ جائے مال اس کے حوالے کر دو، ورنہ بچوں سال پر ہر حال میں اس کا مال اس کو دیدو۔ پوری سمجھ آئے یا نہ آئے۔

قیم کے مال کو ضرورت سے زیادہ صرف کرنا منع ہے، مثلاً ایک پیسہ کی جگہ دو پیسے صرف کر دو اور یہ بھی منع ہے کہ اس بات سے گھبرا کر کہ قیم بڑے ہو کر اپنا مال ہم بے لے لیں گے خرچ کرنے میں جلدی کرنے لگو، خلاصہ یہ ہوا کہ قیم کے مال کو بقتل ضرورت اور بوقت ضرورت صرف کرنا چاہیے۔

قیم کا مال ولی اپنے خرچ میں نہ لائے اور اگر قیم کی پرورش کرنے والا محتاج ہو تو البتہ اپنی خدمت کرنے کے موافق قیم کے مال میں سے تحقیق لے لے۔ بے غمگنی کو کچھ لینا ہرگز جائز نہیں۔

جب کسی بچہ کا باپ مر جائے تو چاہیے کہ چند مسلمانوں کے رو برو قیم کا مال لکھ کر ماندا نکرا کو سوئپ دیں، جب قیم بالغ ہو شمار ہو جائے تو اس تحریر کے موافق اس کا مال اس کے حوالہ کر دیں اور جو کچھ خرچ ہوا ہو وہ اس کو سمجھا دیں، اور جو کچھ قیم کے حوالے کیا جائے شائدوں کو دکھلا کر حوالہ کریں۔ شاید کسی وقت اختلاف ہو تو مہسولت طے ہو سکے اور اللہ تعالیٰ ہر ہر چیز کی حفاظت کرنے والا اور حساب سمجھنے والا کافی ہے۔ اس کو کسی حساب یا شہادت کی حاجت نہیں یہ سب باتیں تمہاری سہولت اور مصالحت کی وجہ سے مقرر فرمائیں۔ جانا چاہیے کہ قیم کا مال لینے اور دینے کے وقت گواہ کرنا اور اس کو لکھ لینا مستحب ہے۔

فائدے مند چیز میں سچے کی اہلیت ہونے کا بیان

وَالنَّافِعُ الْمَحْضُ كَقَبُولِ الْهَبَةِ وَالصَّدَقَةِ يُؤْهَلُ لَهُ قَبْلُ الْإِذْنِ ، وَالتَّبَعُ وَالشَّرَاءُ ذَاتَرِ بَيْنِ  
النَّفْعِ وَالضَّرَرِ فَيَجْعَلُ أَهْلًا لَهُ بَعْدَ الْإِذْنِ لَا قَبْلَهُ ، لَكِنْ قَبْلُ الْإِذْنِ يَكُونُ مَوْفُوقًا مِنْهُ عَلَى  
إِجَازَةِ الزَّوْلِ لَا خِيَمَالٍ وَقُوْعِهِ نَظَرًا ، وَصِحَّةُ التَّصَرُّفِ فِي نَفْسِهِ ، وَذِكْرُ الزَّوْلِ فِي  
الْكِتَابِ يَنْتَظِمُ الْآبَ وَالْجَدَّ عِنْدَ عَدَمِهِ وَالْوَصِيَّ وَالْقَاضِيَ وَالْوَالِي ، بِخِلَافِ صَاحِبِ



الشَّرْطُ لِأَنَّهُ لَيْسَ إِلَيْهِ تَقْلِيدُ الْقَضَاةِ ، وَالشَّرْطُ أَنْ يَفْعَلَ كَوْنُ الْبَيْعِ سَائِلًا لِلْمِلْكِ  
جَائِلًا لِلرَّيْحِ ، وَالتَّشْبِيهُ بِالْعَبْدِ الْمَأْذُونِ لَهُ يَفْعَلُ أَنْ مَا يَنْبَغُ فِي الْعَبْدِ مِنَ الْأَحْكَامِ يَنْبَغُ  
فِي حَقِّهِ ، لِأَنَّ الْإِذْنَ فَكَّ الْحَبْرَ وَالْمَأْذُونَ يَتَصَرَّفُ بِأَهْلِيَّةٍ نَفْسِهِ عَبْدًا كَانَ أَوْ حَبِيبًا ،  
فَلَا يَتَقَيَّدُ تَصَرُّفُهُ بِنَوْعِ دُونَ نَوْعٍ .

وَيَصِحُّ إِقْرَارُهُ بِمَا فِي يَدِهِ مِنْ كَسْبِهِ وَكَذَا بِمَوْرُؤِهِ فِي ظَاهِرِ الرِّوَايَةِ ، كَمَا يَصِحُّ  
إِقْرَارُ الْعَبْدِ وَلَا يَمْلِكُ تَزْوِيجَ عَبْدِهِ وَلَا كِتَابَتَهُ كَمَا فِي الْعَبْدِ وَالْمَعْتَرَةِ الَّتِي يَفْعَلُ  
الْبَيْعَ وَالشِّرَاءَ بِسَمْنٍ لِيُصْبِرَ مَا ذُوْنَا يَأْذِنُ الْآبَ وَالْجَدَّ وَالْوَصِيَّ دُونَ غَيْرِهِمْ  
عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ ، وَحُكْمُهُ حُكْمُ الصَّبِيِّ ، وَاللَّهُ أَعْلَمُ .

ترجمہ

اور جو چیز بچے کیلئے فائدے مند ہوگی جس طرح بہرہ اور مدے کو قبول کرنا ہے تو جب بچہ اجازت سے پہلے اس کا اہل ہے۔  
جبکہ بیع و شراء و نفع و نقصان کے درمیان واقع ہوتی ہے پس اجازت کے بعد بھی بچہ اس کا اہل ہوگا۔ ہاں البتہ اجازت سے پہلے اس  
کی بیع و شراء و ہاں کی اجازت پر موقوف ہے کیونکہ ابھی تک اس کے فائدے مند ہونے میں بچے کے حق میں اور بہ ذات خود اس کے  
تعرف کے صحیح ہونے میں احتمال موجود ہے۔

اور صاحب قدوری کے لفظ و بیان کرتا ہے باپ کو باپ کی عدم موجودگی میں دادا کو، وصی کو اور قاضی ولی تمام کو شامل ہے یہ  
غلاف علاقائی امیر کے کیونکہ قضاء کو اس کے حوالے نہیں کیا جاتا۔

اور تعریف کے درجہ ہونے کی یہ شرط بھی ہے کہ بچہ ملکیت کو سلب کرنے اور فائدے کو سمجھنے والا ہو اور ماذون غلام کے ساتھ  
اس کی تشبیہ کا فائدہ یہ ہے کہ جو احکام ماذون غلام کیلئے ثابت ہوں گے وہی اس کے بھی ثابت ہیں۔ کیونکہ پابندی کو دور کر دینے کا  
نام اجازت ہے جبکہ ماذون اپنی ذاتی اہلیت کے سبب تعریف کرنے والا ہے اگرچہ وہ غلام ہے یا بچہ ہے۔ پس اس کا تعریف کسی  
خاص تعریف کے ساتھ خاص نہ ہوگا اور خاموشی کے سبب بچہ ماذون بن جائے گا جس طرح غلام میں ہوا کرتا ہے اور بچے کے پاس  
جو اس کی کمائی سے مال موجود ہے۔ اور جو مال اس کو بطور وراثت حاصل ہوا ہے اس میں اس کا اقرار اسی طرح درست ہوگا جس  
طرح غلام کا اقرار درست ہوتا ہے۔ جبکہ بچہ اپنے غلام کا نکاح نہیں کر سکتا اور اس کو مکاتب بھی نہیں بنا سکتا۔ جس طرح ماذون ان  
چیزوں کا مالک نہیں ہوا کرتا۔ اور وہ عہد پاگل جو بیع و شراء کی واقف ہو وہ بچے کے حکم میں ہے۔ اور باپ اور وصی کی اجازت کے سبب  
ماذون ہو جائے گا اور ان کے سوا کسی کی اجازت سے بھی ماذون نہ ہوگا جس طرح ہم بیان کر آئے ہیں۔ اور اس کا حکم بھی اسی طرح  
ہے جس طرح بچے کا حکم ہے۔ اور اللہ ہی سب سے زیادہ جانتے والا ہے۔

شرح

معتوہ کا تعارف اگر فائدہ مند ہو جیسے اسلام اور ہبہ قبول کرنا تو یہ نافذ العمل ہو گا ولی کی اجازت ضروری نہ ہوگی اور اگر وہ محل معسر ہو تو ولی کی اجازت کے باوجود نافذ نہ ہوگا جیسے طلاق، عتاق، صدقہ اور قرض، اس پر شامی نے ہبہ دینے کا اضافہ کیا، اور اس کا ایسا عمل جو نفع اور نقصان والے دونوں پہلو رکھتا ہو وہ ولی کی اجازت پر موقوف ہو گئے جیسے بیع و شراء ہے۔

(در مختار، کتاب اکراہ، بیروت، کتاب المازون، مطبع مجبائی دہلی)

فتاویٰ ہندیہ، کتاب اکراہ، بیروت میں ہے کہ بچوں اور مجنون کی شہادت مقبول نہیں اور معتوہ بچوں کا حکم رکھتا ہے۔ (مفتاویٰ ہندیہ، کتاب الشہادات، الباب الرابع، نورانی کتب خانہ پشاور)



## ﴿یہ کتاب غصب کے بیان میں ہے﴾

### کتاب غصب کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود ہاربتی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ کتاب ماذون کے بعد کتاب غصب کو بیان کرنے میں دو طرح فقہی مطابقت ہے۔ ایک مطابقت یہ ہے کہ غصب تجارت مالہ کی انواع میں سے ہے حتیٰ کہ جب ماذون اقرار کر لے تو اس کے اقرار سے دیان تجارت درست ہو جاتے ہیں جبکہ اس کے سوا درست نہیں ہوتے۔ غصب دین کے ساتھ درست ہو جاتا ہے جبکہ میر درست نہیں ہوتا کیونکہ ان میں سے اول انواع تجارت میں سے ہے جبکہ دوسرا انواع تجارت میں سے نہیں ہے۔ لہذا جس تجارت کے بعد اس کی نوع کو ذکر کرنا ہی مناسب تھا۔

دوسری مطابقت یہ ہے کہ مغبوب ہمیشہ غاصب کے ہاتھ میں اپنے عین کے ساتھ قبضہ میں ہوتا ہے۔ لہذا غاصب ملک ربکا مالک نہیں ہوتا۔ پس وہ غیر مالک ہونے میں ماذون کی طرح ہو چکا ہے۔ حالانکہ مال بھی اس کے قبضہ میں ہے۔ اور وہ مال بھی اموال تجارت میں سے ہے۔ (عناہ شرح الہدایہ، ج ۱۳، ص ۳۳۲، بیروت)

### غصب کا فقہی مفہوم

علامہ ابن محمود ہاربتی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ غصب کے معنی چھیننے کے ہیں اور اصطلاح شریعت میں غصب کہتے ہیں چوری کے بغیر از راہ ظلم و جور کسی کا مال زبردستی چھین لینا ایسے شخص کو کہ جو کسی کی کوئی چیز زبردستی چھین لے یا ہڑپ کر لے غاصب کہتے ہیں اور مغبوب اس چھینی ہوئی یا ہڑپ کی ہوئی چیز کو کہتے ہیں خواہ وہ کچھ ہو۔ (عناہ شرح الہدایہ، بتصرف، کتاب غصب، بیروت)

غصب کی لغوی تعریف یہ ہے کہ کسی چیز کو ظلم و زیادتی سے لینا۔ فقہاء کی اصطلاح میں غصب کی تعریف یہ ہے کہ کسی کے حق پر زبردستی اور ناحق قبضہ کرنے کو غصب کہا جاتا ہے۔

### غصب کی حرمت پر اجماع کا بیان

امام مؤفق رحمہ اللہ تعالیٰ کا کہنا ہے۔ کہ (علماء کرام کا اجماع ہے کہ اگر غصب شدہ چیز اپنی حالت میں موجود ہے اور اس میں کوئی تبدیلی نہیں ہو تو اس کا واپس کرنا واجب ہے)۔

اور اس طرح غصب شدہ چیز کی زیادتی بھی واپس کرنی لازم ہے چاہے وہ زیادہ شدہ اس کے ساتھ متصل ہو یا منفصل، اس لیے کہ وہ غصب شدہ چیز کی پیداوار ہے اور وہ بھی اصلی مالک کی ہوگی۔

غصب کے حرام ہونے پر مسلمانوں کا اجماع ہے۔ اس لیے کہ اللہ سبحانہ و تعالیٰ کا فرمان ہے: (اور تم آپس میں اپنے مالوں کو باطل طریقوں سے نہ کھاؤ)۔

### غصب کی حرمت کے شرعی و فقہی ماخذ کا بیان

اور غصب باطل طریقے سے مال کھانے سے بھی بڑا ظلم ہے۔ اور پھر نبی مکرم صلی اللہ علیہ وسلم کا فرمان بھی ہے: (یقیناً تمہارے خون اور تمہارے مال و دولت اور تمہاری عزتیں تم پر حرام ہیں)۔

اور دوسری حدیث میں نبی صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: (کسی مسلمان کا مال اس کی اجازت اور رضامندی کے بغیر حلال نہیں) اور غصب کی گنجی چیز یا تو جائیداد ہوگی یا پھر متعل ہونے والی چیز اس لیے کہ نبی صلی اللہ علیہ وسلم کا فرمان ہے: (جس کسی نے بھی ایک باشت زمین ظلم و زیادتی سے حاصل کی اسے ساتوں زمینوں کا طوق پہنایا جائے گا)۔

غاصب پر ضروری اور لازم ہے کہ وہ اللہ تعالیٰ کیہاں توبہ کرے اور غصب کی ہوہ چیز کو اس کی مالک کو واپس لوٹائے اور اس سے معافی و درگزر طلب کرے، اس لیے کہ نبی صلی اللہ علیہ وسلم کی اسی کی طرف راہنمائی ہے۔

فرمان نبوی صلی اللہ علیہ وسلم ہے: (جس نے بھی اپنے کسی بھائی پر ظلم و زیادتی کی ہے اسے آج ہی اس کا کفارہ ادا کر دے قبل اس کے کہ اس کے پاس درہم دوینا نہ ہوں (یعنی قیامت کے دن) اگر اس کی نیکیاں ہوں گی تو وہ مظلوم کو دی جائیں گی اور اگر نیکیاں نہ ہوں تو مظلوم کے گناہ لے کے اس کے پڑا ل دیے جائیں گے اور پھر اسے جہنم میں ڈال دیا جائے گا) اور کہا قال النبی صلی اللہ علیہ وسلم۔

اگر غصب کردہ چیز اس کے پاس موجود ہے تو وہ اسی طرح اس کو مالک تک پہنچا دے اور اگر خراج ہو چکی ہے تو اس کا بدلہ دینا چاہیے۔ اور اگر غاصب نے غصب کردہ زمین میں کوئی عمارت تعمیر کر لی یا پھر اس میں کوہ چیز کاشت کر لی تو مالک کے مطالبہ پر اس کیخیرنا ضروری ہے۔

اس لیے کہ نبی صلی اللہ علیہ وسلم کا فرمان ہے: (عالم کے پیٹنے کا گوشت حق نہیں) سنن ترمذی وغیرہ امام ترمذی رحمہ اللہ تعالیٰ نے اس حدیث کو حسن قرار دیا ہے۔

اور اگر اس چیز کے منہدم کرنے یا ایکخیرنے سے زمین کو نقصان ہو تو غاصب پر اس نقصان کا بھی جرمانہ ہوگا اور اسی طرح اسے کاشت کے آثار بھی ختم کرنے لازم ہیں تاکہ زمین کے مالک کو زمین صحیح سالم واپس ہو سکے۔

اور اسی طرح غاصب کے ذمہ غصب کیوقت سے لیکر مالک کو واپس کرنے تک کا کرایہ بھی ادا کرنا ہوگا یعنی اس کرائے کی مشل ادا کرے گا، اس لیے کہ اس نے زمین کے مالک کو اس مدت میں نفع حاصل کرنے سے ناحق روک رکھا تھا۔ اور اگر کسی نے چیز غصب کر کے روک رکھی تو اس کی قیمت میں کمی واقع ہوگئی تو صحیح یہ ہے کہ وہ اس نقص کا ذمہ دار ہوگا۔

اور اگر غصب کردہ چیز کسی ایسی چیز میں مل گئی جس میں حصہ کو ناممکن ہو مثلاً گندم جو میں مل جائے تو غاصب اسے علیحدہ کر کے

واپس کرنے گا۔

اور اگر ایسی چیز میں مل جائے جس کی تمیز کرنی مشکل ہو مثلاً گندم گندم میں عی مل جائے تو غاصب اسی طرح کی گندم اور اتنی غیر ملاوٹ شدہ واپس کرے گا۔

اور اگر وہ اسی طرح کی چیز میں یا پھر اس سے بھی بہتر اور اچھی قسم میں یا پھر کسی اور جنس میں مل جائے جس کی تمیز کرنا مشکل ہو تو اس ملی ہوئے کو فروخت کر کے دونوں کو ان کے حصول کے مطابق قیمت ادا کر دی جائے گی۔ اور اگر اس صورت میں جس کی چیز غصب کی گئی ہو اسے قیمت کم ملے تو غاصب باقی نقصان کا ذمہ دار ہوگا۔

اور اس باب میں یہ قول بھی ذکر کیا ہے: اور غاصب کے ہاتھوں سے جس جس کے پاس بھی غصب کی ہو چیز جائے گی وہ سب ضامن ہوں گے۔ اس کا معنی یہ ہے کہ جن کی طرف بھی غصب شدہ چیز منتقل ہوگی اگر وہ ضائع ہو جائے تو وہ سب اس کا نقصان پورا کریں گے۔

اور یہ سب دس قسم کے ہاتھ شمار ہوتے ہیں: خریدار اور جو اس کے معنی میں ہو، اجرت پر حاصل کرنے والے کے ہاتھ، بغیر عوض کے قبضہ کرنے والے کا ہاتھ مثلاً چھین لینے والا، مصلحت واقعہ کی بنا پر قبضہ کرنے والا جیسا کہ وکیل ہے، عاریتاً لینے والا، غصب کرنے والا، مال میں تصرف کرنے والا، مثلاً مضاربیت پر شرائط کرنے والا، غصب شدہ عورت کی شادی کرنے والا، بغیر فروخت کے عوض میں قبضہ کرنے والے کے ہاتھ، غاصب کی نیابت کرتے ہوئے غصب شدہ چیز کو ضائع کرنے والا۔

تو ان سب صورتوں میں جب دوسرے کو حقیقت حال کا علم ہو جائے کہ اسے دی جانے والی چیز غصب شدہ ہے تو اس پر اس چیز میں زیادتی کی بنا پر ضمان ہوگی اس لیے کہ اسے علم تھا کہ مالک کی جانب سے اس میں تصرف کی اجازت نہیں ہے۔ اور اگر اسے حقیقت حال کا علم نہیں تو پھر پہلے غاصب پر ہی ضمانت ہوگی اور نقصان وہی ادا کرے گا۔

اور اگر کوئی ایسی چیز غصب کر لی جائے جو عادتاً کرایہ پر لی جاتی ہے تو غاصب مالک کو اتنی مدت کا کرایہ بھی لازمی ادا کرے گا اس لیے کہ نفع بھی ایک جتنی مال ہے لہذا اصلی چیز کی طرح منافع کی بھی ضمان ہوگی۔ غاصب کے جتنے بھی حکمی تصرفات ہیں وہ سب کے سب باطل ہیں اس لیے کہ وہ سب مالک کی اجازت کے بغیر ہیں۔

اور اگر کوئی چیز غصب کر لی اور اس کے مالک کا علم نہ ہا اور اسے واپس کرنا بھی ممکن نہ ہو سکے تو وہ حاکم کے سپرد کر دی جائے جو اسے صحیح جگہ پر استعمال کرے گا اور یا پھر اس کے مالک کی جانب سے صدقہ کر دی جائے اور اگر اسے صدقہ کیا جائے تو اس کا اجر و ثواب مالک کو ہوگا نہ کہ غاصب کو اور غاصب اس سے خلاصی حاصل کر لے گا۔

غصب یہی نہیں کہ کسی چیز پر طاقت کے بل بوتے قبضہ کر لیا جائے بلکہ یہ بھی غصب میں ہی شامل ہے کہ کسی باطل طریقے اور جھوٹی اور فاجرہ قسم کے ذریعہ سے کسی چیز پر قبضہ کر لیا جائے۔

اللہ سبحانہ و تعالیٰ کا فرمان ہے: (اور ایک دوسرے کا مال ناحق و باطل طریقے سے نہ کھایا کرو، اور نہ ہی حاکموں کو رشوت پہنچا

کر کسی کا کچھ مال ظلم و ستم سے اپنا کر لیا کرو، حالانکہ تم جانتے ہو (البقرہ 188)۔ لہذا یہ معاملہ بہت ہی سخت ہے اور حساب و کتاب بھی بہت مشکل ہے تو فکر کریں۔

اور نبی اکرم صلی اللہ علیہ وسلم کا فرمان ہے: (جس نے بھی ایک بالشت زمین فحش کی تو اسے ساتوں زمینوں کا طوق پہنایا جائے گا)۔ اور ایک دوسری حدیث میں نبی صلی اللہ علیہ وسلم کا فرمان ہے: (میں نے جس کے لیے بھی اس کے بھاء کے حق میں سے فیصلہ کر دیا تو اسے وہ نہیں لینا چاہیے، بلکہ میں تو اس کے لیے آگ کا ایک ٹکڑا کاٹ کر دے رہا ہوں)۔

غصب کی تعریف کا فقہی بیان

الْغَصْبُ فِي اللَّغَةِ: أَخَذَ الشَّيْءَ مِنْ غَيْرِ عَلَى سَبِيلِ التَّغْلِبِ لِلِاسْتِعْمَالِ فِيهِ. وَفِي الشَّرِيعَةِ: أَخَذَ مَالٍ مُتَقَوِّمٍ مُخْتَرَمٍ بِغَيْرِ إِذْنِ الْمَالِكِ عَلَى وَجْهِ يَزِيلُ يَدَهُ. حَتَّى كَانَ اسْتِخْدَامُ الْعَبْدِ وَحَمْلُ الدَّائِيَةِ غَضَبًا دُونَ الْجُلُوسِ عَلَى الْبَسَاطِ، ثُمَّ إِنْ كَانَ مَعَ الْعِلْمِ لَحُكْمُهُ الْمَأْتَمُّ وَالْمَعْرُومُ، وَإِنْ كَانَ يَلْذِيهِ فَالضَّمَانُ لِأَنَّهُ حَتَّى الْعَبْدُ فَلَا يَتَوَلَّفُ عَلَى قَصْدِهِ وَلَا إِثْمَ إِلَّا لَأَنَّ الْعَطَاءَ مَوْضُوعٌ.

ترجمہ

لغوی اعتبار سے غصب یہ ہے کہ کسی نے کوئی چیز زبردستی چھین لی جائے جبکہ اصطلاح شریعت میں غصب کسی معزز اور مال متقوم کو مالک کی اجازت کے بغیر چھین لیا جائے۔ تاکہ اس سے مالک کا قبضہ اور اس کا تصرف ختم ہو جائے۔ لہذا غلام سے خدمت لینا اور جانور پر بوجھ لا دنا یہ غصب نہ ہوگا اور نہ ہی چٹائی پر بیٹنا غصب ہے۔ اور جب کسی کو غصب کا پتہ بھی چل جائے تو اس کا حکم گناہ اور برائی ہے۔ اور پتہ چلے بغیر غصب رہا ہے تو اس پر تادان اور ضمان ہے کیونکہ یہ بندے کا حق ہے۔ پس یہ اس کے قصد پر موقوف نہ ہوگا اور یہ گناہ اس سبب سے نہ ہوگا کہ خطا و لغزش معاف ہے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مال متقوم محترم منقول سے جائز قبضہ کو ہٹا کر ناجائز قبضہ کرنا غصب ہے جبکہ یہ قبضہ نہیۃ نہ ہو اس ناجائز قبضہ کرنے والے کو عاصب اور مالک کو مقصوب منہ اور چیز کو مقصوب کہتے ہیں جس چیز پر ناجائز قبضہ ہوا مگر کسی جائز قبضہ کو ہٹا کر نہیں ہوا وہ غصب نہیں مثلاً جو چیز غصب کی تھی اس میں کچھ اضافہ چیزیں پیدا ہو گئیں، جیسے جانور غصب کیا تھا اس سے بچ پیدا ہوا۔ گائے غصب کی تھی اس کا دودھ دو ہالان زوائد کو غصب کرنا نہیں کہا جائے گا۔ غیر متقوم چیز پر قبضہ کیا یہ بھی غصب نہیں مثلاً مسلمان کے پاس شراب تھی اس نے چھین لی اور مال محترم نہ ہو جیسے حربی کافر کا مال چھین لیا یہ بھی غصب نہیں۔ غیر منقول پر قبضہ ناجائز کیا یہ بھی غصب نہیں۔ (در مختار، کتاب غصب، بیروت)

## بیٹے کے مال میں باپ قطعی ملکیت ثابت نہ ہونے کا بیان

امام احمد رضا بریلوی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ حضور علیہ الصلوٰۃ والسلام کے اس ارشاد کا کہ آدمی کا اپنے کسب سے کھانا نہ مانگے پسندیدہ ہے اور بیٹا اس کا کسب ہے فتح میں فرمایا اس کو سنن اربعہ (ابوداؤد و سنن ابی یوسف و ترمذی و ابن ماجہ) کے اصحاب نے تخریج کیا ہے اور حضرت ام المومنین عائشہ رضی اللہ عنہا نے یہ روایت صحیح ہے، میں کہتا ہوں اور دارمی اور بخاری نے اپنی تاریخ میں بھی اور ترمذی نے اس کو حسن کہا ہے میں کہتا ہوں اور اس کو ابو حاتم نے صحیح قرار دیا ہے اور ابن ہمام قدس سرہ نے بیان کیا کہ اگر اعتراض کیا جائے کہ اس حدیث کا مقتضی یہ ہے کہ بیٹے کا مال باپ کی قطعی ملکیت بن جائے، ہم جواب میں کہتے ہیں ہاں اگر حاکم کی روایت کردہ اور تہذیب کی صحیح کردہ حضرت ام المومنین عائشہ رضی اللہ عنہا کی مرفوع حدیث نے کہ تمہاری اولاد تمہارے لئے جہہ ہے اللہ تعالیٰ جس کو چاہے لڑکے جہہ کرتا ہے اور جس کو چاہے لڑکیاں جہہ کرتا ہے اور ان کا مال تمہارا ہے جب تمہیں اس کی احتیاج ہو۔ پہلی حدیث کو متغیر نہ کیا ہو (حالانکہ وہ اس سے متغیر ہے) اور اس کے مؤول ہونے کی قطعی دلیل یہ ہے کہ اللہ تعالیٰ نے باپ کو بیٹے کے مال میں اس کی اولاد کی موجودگی میں جیسے حصے کا وارث بنایا ہے اگر بیٹے کے کل مال کا مالک باپ ہو تو پھر باپ کی موجودگی کے باوجود غیر کو کچھ نہ ملے۔ (فتاویٰ رضویہ، بحوالہ فتح القدیر، باب نقد)

## مثلی چیز کو غصب کرنے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ غَصَبَ شَيْئًا لَهُ مِثْلُ كَالْمَكِيلِ وَالْمَوْزُونِ فَهَلَكَ فِي يَدِهِ فَعَلَيْهِ مِثْلُهُ) وَلِي بَعْضُ النَّاسِ : فَعَلَيْهِ ضَمَانٌ مِثْلُهُ ، وَلَا تَفَاوُتَ بَيْنَهُمَا ، وَهَذَا لِأَنَّ الْوَاجِبَ هُوَ الْمِثْلُ لِقَوْلِهِ تَعَالَى (فَمَنْ اِغْتَدَى عَلَيْكُمْ فَامْتَدُوا عَلَيْهِ بَمِثْلِ مَا اِغْتَدَى عَلَيْكُمْ) وَلِأَنَّ الْمِثْلَ اَعْدَلَ لِمَا فِيهِ مِنْ مَوَاعَاةِ الْجِنْسِ وَالْعَالِيَةِ فَكَانَ اَدْفَعُ لِلضَّرَرِ .

## ترجمہ

فرمایا کہ جب کسی شخص نے ایسی چیز کو غصب کیا ہے جس کوئی مثل ملتی ہے جس طرح کیل اور وزن والی چیز ہے۔ اور جب وہ چیز ہلاک ہوئی ہے تو اس کی مثل ہی چیز ادا کرنا ہوگا۔ اور بعض نسخوں میں یہ بھی لکھا ہوا ہے کہ اس پر مثلی چیز جیسا ضمان ہوگا۔ اور ان دونوں کے درمیان کوئی فرق والی بات نہیں ہے۔ اور یہ حکم اس دلیل کے سبب سے ہے کہ وجوب تو اس کی مثل کا ہی ہے۔ جس طرح اللہ تعالیٰ کا فرمان ہے "جو تم پر زیادتی کرے اس پر زیادتی کرو اتنی ہی جتنی اس نے کی" کیونکہ مثل کے اندر زیادہ برابر ہوتا ہے۔ اور اسی جنس و مالیت دونوں کی رعایت ہے پس مثل کے وجوب ہی میں نقصان کو دور کیا جائے گا۔

## شرح

اور جو چیز غصب کی اور وہ ہلاک ہوگئی اس کی دو صورتیں ہیں اگر وہ چیز قیمتی ہے تو قیمت تاوان دے اور مثلی ہے تو اس کی مثل

تاوان میں دے اور مٹتی ہے مگر اس وقت موجود نہیں ہے یعنی بازار میں نہیں ملتی اگرچہ گھروں میں اس کا وجود ہے تو اس صورت میں بھی قیمت تاوان میں دے سکتا ہے۔

فَمَنْ اشْتَدَّى عَلَيْكُمْ فَأَعْتَدُوا عَلَيْهِ يَوْمَئِذٍ مَا اشْتَدَّى عَلَيْكُمْ. (البقرہ، ۱۹۴)  
جو تم پر زیادتی کرے اس پر زیادتی کرو اتنی ہی جتنی اس نے کی۔

زیادتی کا بدلہ زیادتی نہیں ہوتا بلکہ وہ اصل میں ظلم اور زیادتی کا بدلہ ہوتا ہے جو کہ جائز ہے، مگر دونوں کی ظاہری شکل چونکہ ایک ہی ہوتی ہے، اس لئے اس کو مشاکلت یعنی ہم شکل ہونے کی بناء پر زیادتی کے لفظ سے تعبیر فرمایا گیا ہے، اسی لئے بغاوت کی زبان میں اس کو صنعت مشاکلت کہا جاتا ہے، سوزیادتی کے مرتکب کو اس کی زیادتی کی سزا دینے، اور اس سے بدلہ لینے کی اجازت دی گئی ہے، مگر اس میں بھی یہ ہدایت فرمائی گئی ہے کہ بدلہ برابر سراسر ہو، نہ کہ زیادہ کہ ظلم کے بدلے میں ظلم، اور زیادتی کے بدلے میں زیادتی کی اجازت نہیں کہ اس طرح مظلوم ظالم بن جائے گا، جو کہ جائز نہیں۔

مشکی چیز کی قیمت کی ادائیگی میں اختلاف کا بیان

قَالَ (لَإِنْ لَمْ يَقْدِرْ عَلَى مِثْلِهِ فَعَلَيْهِ قِيمَتُهُ يَوْمَ يَخْتَصِمُونَ) وَهَذَا (عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ): وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ: يَوْمَ الْقَضْبِ. وَقَالَ مُحَمَّدٌ: يَوْمَ الْإِنْقِطَاعِ. لِأَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ لَمَّا انْقَطَعَ التَّحْقُّقُ بِمَا لَا مِثْلَ لَهُ فَتُعْتَبَرُ قِيمَتُهُ يَوْمَ انْقِطَاعِ السَّبَبِ إِذَا هُوَ الْمُوجِبُ. وَلِمُحَمَّدٍ أَنَّ الْوَاجِبَ الْمِثْلُ فِي الذَّمَّةِ. وَإِنَّمَا يُنْقَلُ إِلَى الْقِيمَةِ بِالْإِنْقِطَاعِ فَتُعْتَبَرُ قِيمَتُهُ يَوْمَ الْإِنْقِطَاعِ. وَلِأَبِي حَنِيفَةَ أَنَّ النِّقْلَ لَا يَثْبُتُ بِمَجَرَّدِ الْإِنْقِطَاعِ، وَلِهَذَا لَوْ صَبَرَ إِلَى أَنْ يُوجَدَ جَنْشُهُ لَهُ ذَلِكَ، وَإِنَّمَا يُنْقَلُ بِقَضَاءِ الْقَاضِي فَتُعْتَبَرُ قِيمَتُهُ يَوْمَ الْخُصُومَةِ وَالْقَضَاءِ بِخِلَافِ مَا لَا مِثْلَ لَهُ؛ لِأَنَّهُ مُطَالَبٌ بِالْقِيمَةِ بِأَصْلِ السَّبَبِ كَمَا وَجَدَ فَتُعْتَبَرُ قِيمَتُهُ عِنْدَ ذَلِكَ

ترجمہ

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک جب عاصب مفسدہ چیز کی مثل کو ادا کرنے پر قادر نہ ہو تو اس یوم خصامت والی قیمت لازم ہو جائے گی۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کے نزدیک غصب والے دن کی قیمت لازم ہوگی۔ اور حضرت امام محمد علیہ الرحمہ کے نزدیک جس دن بازار میں اس کا چلاؤ بند ہوا ہے اس دن کی قیمت لازم ہوگی۔ اس لئے کہ جب وہ چیز بازار سے نایاب ہوگئی تو وہ ان چیزوں



میں مل گئی ہے جن کی کوئی مثل نہیں ہوتی۔ پس ضمان کا سبب کے انعقاد والے دن کی قیمت کا اعتبار کیا جائے گا۔ کیونکہ اس کو واجب کرنے والا سبب ہی ہے۔

حضرت امام محمد علیہ الرحمہ کی دلیل یہ ہے اصل میں واجب اس کے ذمہ پر مثل ہے اور جب مثل ختم ہو گئی تو اس کے بعد مثل کی قیمت کی جانب حکم کو منتقل کیا جائے گا۔ پس ختم ہونے والے دن کی قیمت کا اعتبار کیا جائے گا۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کی دلیل یہ ہے صرف انقطاع والے دن سے منتقل کرنا ثابت نہ ہوگا کیونکہ جب مفعول چیز کی جنس مل جائے تب تک مفعول انتظار کرنا چاہے تو وہ کر سکتا ہے۔ اور مثل کا ضعیف کے فیصلہ کی جانب منتقل ہو جائے گی۔ پس خصوصیت اور قضاء والے دن کی قیمت کا اعتبار کیا جائے گا۔ برخلاف اس چیز کے کہ جس کی کوئی مثل نہیں ہے۔ کیونکہ سبب کے پائے جانے کی وجہ سے اصل سبب یعنی غصب کی وجہ سے اس کی قیمت کو طلب کیا جائے گا۔ پس سبب کے پائے جانے کے وقت اس کا اعتبار کیا جائے گا۔

شرح

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور مثلی چیز اگر دوسری جنس کے ساتھ مخلوط ہو جائے اور تمیز دشوار ہو جائے گیہوں کو جرمیں ملا دیا یا تمیز نہ ہو سکے جیسے تل کا تیل کہ اس کو روغن زیتون میں ملا دیا یا پاک تیل کو ناپاک تیل میں ملا دیا اب یہ مثلی نہیں ہے بلکہ ٹھکی ہے۔ اور اسی طرح اگر اس میں صنعت کی وجہ سے اختلاف پیدا ہو جائے مثلاً تانبے وغیرہ کے برتن کہ یہ بھی ٹھکی ہیں اگرچہ تانبہ مثلی تھا۔ (درعی، کتاب غصب، ہدوت)

لوٹنے اور مشکہ کرنے کی ممانعت کا بیان

حضرت عبداللہ بن یزید نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے نقل کرتے ہیں کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے لوٹنے اور مشکہ کرنے سے منع فرمایا ہے (بخاری، مشکوٰۃ شریف، جلد سوم، حدیث نمبر 164)

کسی مسلمان کا مال لوٹنا حرام ہے لیکن اس کا یہ مطلب قطعاً نہیں ہے کہ غیر مسلم کا مال لوٹنا حرام نہیں ہے بلکہ مقصد تو صرف یہ ظاہر کرتا ہے کہ اسلام اپنے ماننے والوں کو کسی بھی حال میں اس کی اجازت نہیں دیتا کہ وہ مسلمان بھائیوں کے مال کو ناحق طور پر اور زور زبردستی سے لوٹ مار لیں کیونکہ اس کا تعلق صرف حقوق العباد کی پامالی ہی سے نہیں ہے بلکہ معاشرہ اور سوسائٹی کے امن و سکون کی مکمل تباہی سے بھی ہے لہذا امن و سلامتی کے سرچشمہ اسلام کا تابعدار ہونے کے ناطے ایک مسلمان پر یہ ذمہ داری سب سے زیادہ عائد ہوتی ہے کہ وہ اپنے معاشرہ اپنی قوم اور اپنے ملک کے نظام امن و امان کو درہم برہم ہونے اور لاقانونیت پھیلنے سے بچائے جس کا بنیادی پہلو یہ ہے کہ دوسرے کے مال دوسرے کی جائیداد اور دوسرے کے حقوق کی پامالی اور لوٹ مار کو اسی طرح ناقابل برداشت سمجھا جائے جس طرح اپنے مال اپنی جائیداد اور اپنے حقوق پر کسی کی دست درازی قطعاً برداشت نہیں ہو سکتی۔

مشکہ جسم کے کسی عضو مثلاً ناک اور کان وغیرہ کاٹ ڈالنے کو کہتے ہیں اسے شریعت نے حرام قرار دیا ہے کیونکہ اس طرح خدا کی

تخلیق میں ہمارے اور ہمارے پیدا کرنا لازم آتا ہے۔

غیر مثلی مغصوبہ چیز کی قیمت میں یوم غصب کے اعتبار کا بیان

قَالَ (وَمَا لَا مِثْلَ لَهُ فَعَلَيْهِ قِيَمَتُهُ يَوْمَ غَصَبِهِ) مَعْنَاهُ الْعَدَدِيَّاتُ الْمُتَفَاوِتَةُ، لِأَنَّهُ لَمَّا تَعَدَّزَ مُرَاعَاةَ الْحَقِّ فِي الْجِنْسِ فَيُرَاعَى فِي الْمَالِيَةِ وَخَذَهَا دَفْعًا لِلضَّرَرِ بِقَدْرِ الْإِيمَانِ.  
أَمَّا الْعَدَدِيَّ الْمُتَقَارِبُ فَهُوَ كَالْمَكِيلِ حَتَّى يَجِبَ مِنْهُ لِقَالَةِ التَّفَاوُتِ. وَفِي الْبُرِّ الْمُخْلُوطِ بِالشَّعِيرِ الْقِيَمَةُ لِأَنَّهُ لَا مِثْلَ لَهُ.

ترجمہ

فرمایا اور جس چیز کی کوئی مثل نہیں ہے تو عام پر غصب کے دن والی قیمت لازم ہوگی۔ اس سے مراد عددی متفاوت اشیاء ہیں۔ کیونکہ جب جنس کے بارے میں حق کی رعایت کرنا ممکن نہ ہو تو صرف مالیت میں حق کی رعایت کی جاتی ہے۔ اس لئے حتی الامکان نقصان کو دور کیا جائے۔ جبکہ عددی متقارب یہ کیل والی اشیاء کے حکم میں ہوا کرتی ہیں۔ یہاں تک کہ ان کی مثل واجب ہوتی ہے۔ کیونکہ ان میں فرق توڑا ہوتا ہے اور گندم کے ساتھ کس جو جس قیمت واجب ہوگی اس لئے کہ اس کی مثل نہیں ہے۔

یوم غصب و اختصام، انقطاع کی قیمت ہونے میں مذاہب اربعہ

علامہ علی بن سلطان محمد حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ غیر مثلی چیز کے غصب پر امام اعظم ابو حنیفہ اور امام مالک اور بعض ائمہ شوافع کے نزدیک اختصام والے دن کی قیمت کا اعتبار کیا جائے گا۔ امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کے نزدیک یوم غصب والی قیمت کا اعتبار کریں گے۔ اور امام محمد علیہ الرحمہ نے کہا ہے انقطاع والے دن کی قیمت کا اعتبار کریں گے۔ امام احمد اور بعض ائمہ شوافع نے بھی اسی طرح کہا ہے۔ (شرح الوقایہ، کتاب غصب، میرات)

مثلی چیزوں کی ہلاکت پر ویسے ضمان کا بیان

حضرت انس رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ ایک مرتبہ حضور اکرم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم اپنی بعض ازواج مطہرات کے پاس تھے تو امہات المؤمنین میں سے ایک نے اپنے خادم کے ہاتھ ایک پیالہ کھانے کا بھیجا راوی کہتے ہیں کہ انہوں نے اس پیالہ پر ہاتھ مار کر اسے توڑ دیا۔ ابن ابی شیبہ راوی کہتے ہیں کہ حضور اکرم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے اس ٹوٹے ہوئے پیالہ کے دونوں ٹکڑوں کو اٹھا کر ایک دوسرے میں ملا دیا اور اس میں کھانا جمع کرنا شروع کر دیا اور آپ نے فرمایا کہ تمہاری (صحابہ کرام کی) ماں کو غیرت آگئی۔ ابن ابی شیبہ نے اتنا اضافہ کیا ہے کہ حضور اکرم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا کہ کھاؤ چنانچہ سب نے کھا لیا۔ حتیٰ کہ ان کے گھر سے کھانے کا پیالہ گیا آپ نے فرمایا کہ کھاؤ اس خادم کو روک لیا اور پیالہ بھی روک لیا یہاں تک کہ سب کھاپی کر فارغ ہو گئے پھر صحیح پیالہ خادم

کود یا اور ٹوٹا ہوا پیالہ اپنے گھر میں روک لیا۔ (سنن ابوداؤد: جلد سوم: حدیث نمبر 174)

خادم غلام کو بھی کہتے ہیں اور لوٹری کو بھی چنانچہ یہاں خادم سے مراد لوٹری ہی ہے کیونکہ حضرت عائشہ کے ہاں لوٹری ہی وہ رکابی اور اس میں کھانے کی کوئی چیز لے کر آتی تھی۔ جب وہ رکابی گر کر ٹوٹ گئی اور اس میں سے کھانے کی وہ چیز بھی زمین پر گر گئی جو اس رکابی میں تھی تو آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے نہ صرف رکابی کے ٹکڑوں کو اکٹھا کیا بلکہ کھانے کی اس چیز کو بھی نہایت احتیاط کے ساتھ جمع کیا اس فعل سے آپ صلی اللہ علیہ وسلم کے کمال تحمل انتہائی تواضع اور ازواج مطہرات کے ساتھ آپ صلی اللہ علیہ وسلم کی خوش مزاجی اور عنود و رز کے عالی جذبات عیاں کا اظہار نہیں ہوتا بلکہ یہ بھی واضح ہوتا ہے کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم اللہ تعالیٰ کی نعمت کی بہت زیادہ تعظیم کرتے تھے۔ تمہاری ماں کو غیرت آگئی تھی یہ دراصل اس واقعہ کو سننے پڑھنے والوں سے آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا خطاب عام ہے اس ارشاد کے ذریعہ گویا آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت عائشہ کی طرف سے عذر بیان کیا کہ حضرت عائشہ سے جو یہ اضطرابی فعل صادر ہوا وہ درحقیقت اس غیرت کی بناء پر تھا جو ہر عورت کی جبلت و مرثت میں داخل ہے کہ کوئی بھی عورت خواہ وہ کتنی ہی اونچے مقام پر کیوں فائز ہو اپنی سوکن کے تئیں مخصوص و قبیانہ اور رشک آمیز جذبات و احساسات سے عاری نہیں ہو سکتی اور نہ کسی بھی عورت کے بس کی یہ بات ہے کہ وہ اپنی طبیعت اور اپنے نفس کو اس طبعی اور جبلی جذبہ سے محفوظ رکھے۔ اسی لئے آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے یہ الفاظ ارشاد فرمائے تاکہ لوگ حضرت عائشہ کے اس فعل کو برائی پر محمول نہ کریں بلکہ یہ جان لیں کہ ان سے یہ فعل بتکافضائے بشریت مرد و ہو گیا تھا جس میں ان کے مقصد و ارادے یا کسی برائی کا قطعاً کوئی دخل نہیں تھا۔

قاضی نے لکھا ہے کہ اس حدیث کو اس باب میں نقل کرنے کی وجہ یہ ہے کہ رکابی توڑ دینا ایک طرح کا غضب تھا کیونکہ اس سے ایک دوسرے کا مال تلف ہوا اگرچہ اس کا سبب خواہ کچھ ہی رہا ہو۔

غاصب پر عین مضموبہ کو واپس کرنے کا بیان

قَالَ (وَعَلَى الْغَاصِبِ رَدُّ الْعَيْنِ الْمَغْضُوبَةِ) مَعْنَاهُ مَا دَامَ قَائِمًا لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ " (عَلَى الْيَدِ مَا أَخَذَتْ حَتَّى تَرُدَّ) وَقَالَ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ " (لَا يَحِلُّ لِأَحَدٍ أَنْ يَأْخُذَ مَتَاعَ أَخِيهِ لَا عِبًا وَلَا جَدًّا، فَإِنْ أَخَذَهُ فَلْيَرُدَّهُ عَلَيْهِ) " وَلَئِنْ الْيَدَ حَقٌّ مَقْضُودٌ وَقَدْ قَوَّيْتُهَا عَلَيْهِ فَيَجِبُ إِعَادَتُهَا بِالرَّدِّ إِلَيْهِ، وَهُوَ الْمُوجِبُ الْأَصْلِيُّ عَلَى مَا قَالُوا، وَرَدُّ الْقِيَمَةِ مُخْلَصٌ خَلْفًا؛ لِأَنَّهُ قَاصِرٌ، إِذَا الْكَمَالُ فِي رَدِّ الْعَيْنِ وَالْمَالِيَّةِ.

وَقِيلَ الْمُوجِبُ الْأَصْلِيُّ الْقِيَمَةُ وَرَدُّ الْعَيْنِ مُخْلَصٌ، وَيُظْهِرُ ذَلِكَ فِي بَعْضِ الْأَحْكَامِ، (وَالْوَاجِبُ الرَّدُّ إِلَى الْمَكَانِ الَّذِي خَصَبَتْهُ) لِنَقَاوَتِ الْقِيَمِ يَنْقَاوَتِ الْأَمَاكِنِ (فَإِنْ ادَّعَى هَلَاقَهَا حَبَسَهُ الْحَاكِمُ حَتَّى يَعْلَمَ أَنَّهَا لَوْ كَانَتْ بِأَقْبَةِ الْأَظْهَرِهَا لَمْ يَقْضَى عَلَيْهِ بِرَدِّهَا)؛

لَآ اِنَّ الْوَاجِبَ رَدُّ الْعَيْنِ وَالْهَلَاكُ بِعَارِضٍ ، لَهْوٌ يَدْعِي اَمْرًا عَارِضًا يَخْلُفُ الظَّاهِرَ فَلَا يُقْبَلُ قَوْلُهُ كَمَا اِذَا ادَّعَى الْفِلَاسَ وَعَلَيْهِ ثَمَنٌ مَتَاعٍ فَيُخْبَسُ اِلَى اَنْ يُعْلَمَ مَا يَدْعِيهِ ،  
لِذَا عَلِمَ الْهَلَاكُ مَقْطَعُ عَنْهُ رَدُّهُ فَيُلْزَمُهُ رَدُّ بَدَلِهِ وَهُوَ الْقِيَمَةُ .

ترجمہ

اور غاصب پر لازم ہے مضبوط بہ چیز کے عین کو واپس کرے۔ جب تک وہ چیز موجود ہے کیونکہ نبی کریم ﷺ نے ارشاد فرمایا کہ غصب کی مٹی چیز جب تک واپس نہ کی جائے اس وقت تک وہ قبضہ میں رہتی ہے۔ اور نبی کریم ﷺ نے فرمایا کسی کیلئے بھی مذاق میں اپنے بھائی کا مال لینا جائز نہیں ہے۔ اور اگر کسی نے لیا ہے تو اس کو چاہے کہ وہ اس کو واپس کرے۔ کیونکہ قبضہ میں حق مقصود ہے۔ اس لئے کہ غاصب کے غصب کی وجہ سے مالک کا قبضہ ختم ہو جاتا ہے پس مضبوط بہ چیز کو واپس کرتے ہوئے مالک کا اس پر قبضہ کرنا لازم ہوگا۔ اور اصل میں وجوب اسی سے ہے۔ جس طرح مشائخ فقہاء نے کہا ہے۔ اور قیمت کی واپسی یہ بھی بطور نیابت چھٹکارہ حاصل کرتا ہے۔ اس لئے کہ یہ ناقص واپسی ہے۔ جبکہ کمال یہ ہے مکمل واپسی اور مالیت دونوں کو واپس کیا جائے۔ ایک قول یہ بھی ہے کہ اس کا موجب اصلی قیمت ہے۔ جبکہ عین کی واپسی یہ نجات ہے اور کئی احکام یہ حکم اس طرح بھی ظاہر ہو چکا ہے۔ اور غاصب نے مضبوط بہ چیز کو جس جگہ پر غصب کیا تھا اسی جگہ پر اس کو واپس کرنا لازم ہوگا کیونکہ جگہ کی تبدیلی کے سبب قیمت بھی تبدیل ہو جاتی ہے۔

اور جب غاصب نے مضبوط بہ چیز کا ہلاکت کا دعویٰ کر دیا ہے تو حاکم اس کو قید کر دے گا۔ یہاں تک کہ جب مضبوط بہ چیز موجود کے ہونے کی صورت میں وہ اس کو ظاہر کر دیتا۔ یا پھر وہ اس کی ہلاکت پر گواہی کو پیش کر دے۔ اس کے بعد جب غاصب پر قاضی نے مضبوط بہ چیز کے عین کے بدل کی ادائیگی کا فیصلہ کر دیا ہے۔ کیونکہ عین کو واپس کرنا لازم ہے۔ جبکہ ہلاکت کسی عارضی وجہ سے ہوا کرتی ہے۔ جبکہ غاصب ایک عارضی معاملے کا دعویٰ کرنے والا ہے۔ جو اس وقت ظاہر کے خلاف ہے۔ پس اس کا قول قبول نہ کیا جائے گا۔

یہ ایسے ہی ہے کہ جب کسی شخص نے غریب ہونے کا دعویٰ کر دیا ہے حالانکہ اس کے پاس اس سامان کی قیمت بھی موجود ہے تو اس کے دعویٰ کے ثبوت تک اس کو قید میں رکھا جائے گا۔ اور جب مضبوط بہ چیز کی ہلاکت پتہ چل جائے تو اب غاصب سے عین مضبوط بہ چیز کی واپسی ساقط ہو جائے گی۔ اور اس کے بدلے میں اس پر قیمت کو واپس کرنا واجب ہوگا۔

مسلمان کے مال کی حرمت کا حرمت جان کی طرح ہونے کا بیان

نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: لَا يَحِلُّ مَالُ امْرَأٍ مُسْلِمٍ اِلَّا بِطَبِيبٍ نَفْسٍ مِنْهُ "کسی مسلمان آدمی کا مال اس کی رضا مندی کے بغیر استعمال کرنا حلال نہیں ہے۔" اس حدیث کا عموم بھی اس امر پر دلالت کر رہا ہے کہ باپ پر اپنے بیٹے کے مال کو

استعمال کرنا حرام ہے، کیونکہ اس حدیث میں والد سمیت کسی کو مستثنیٰ نہیں کیا گیا۔

امام متقی اپنے استدلال کے لیے ایک مرسل روایت بھی لائے ہیں جس میں نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: مکمل احمد احق بمالہ من والدہ وولده والناس اجمعین، "ہر شخص اپنے مال کا، اپنے والد، اپنے بیٹے اور تمام لوگوں سے زیادہ مقدار ہے۔" یہ حدیث اپنے مدلول پر واضح اور نص صریح ہے۔

سیدنا عبداللہ بن عمرو بن العاصؓ سے مروی ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے ایک آدمی کو کہا: مجھے حکم دیا گیا ہے کہ میں ہم الاضحیٰ کو اس اُمت کے لئے عید کا دن بنادوں۔ اس آدمی نے کہا: آپ کی کیا رائے ہے کہ اگر میں اپنے بیٹے کے خنیفہ (ایسا بالغ جانور ہے جو دودھ دہنے کے لئے کسی کو مخصوص مدت کے بعد واپس کرنے کی شرط پر دیا گیا ہو) کے علاوہ کوئی جانور نہ حاصل کر سکوں تو کیا اس کو قربان کر دوں، آپ ﷺ نے فرمایا: نہیں (وہ جانور مت قربان کر) لیکن تو اپنے بالوں، ناخنوں اور مونچھوں کو کاٹ لے اور اپنے زیر ناف بالوں کو مونڈ لے، اللہ تعالیٰ کے نزدیک یہی تیری مکمل قربانی ہے۔

امام غلامی فرماتے ہیں کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے اس شخص کو اپنے بیٹے کا متنبہ ذبح کرنے سے منع کر دیا اور اس کو اپنے ذاتی مال سے قربانی کرنے کا حکم دیا اور اس کی ترفیب دی تو اس سے ثابت ہوا کہ بیٹے کے مال کا حکم باپ کے مال کے حکم سے مختلف ہے۔

### غلام باندی کا مالک کی ملکیت پر اجماع اُمت

امام ابن حزم رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں کہ نصوص اور اجماع سے یہ صحیح ثابت ہو چکا ہے کہ اگر کسی آدمی کے پاس غلام اور باندی ہو اور ان دونوں کا والد بھی زندہ ہو تو وہ غلام اور لونڈی اپنے مالک کی ملکیت ہیں، اپنے باپ کی نہیں۔

### حفاظت مال میں متفق علیہ اصول

تمام اہل علم کے نزدیک متفق علیہ اصول ہے کہ ہر انسان کے مال کی حفاظت کی جائے اور کسی دوسرے شخص کو اس کے مال میں شریک نہ کیا جائے اور اس کے مال پر کسی غیر کی ملکیت دلیل قطعی کے بغیر ثابت نہ ہوگی اور ایسا کوئی دلیل موجود نہیں ہے کہ جس کی بنیاد پر ہم بیٹے کے مال کو باپ کی ملکیت قرار دے دیں۔

### غصب مال کو اپنے مال کے غصب پر قیاس کرنے کا بیان

حضرت ابن عمرؓ کہتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا کوئی شخص کسی دوسرے شخص کے جانور کا دودھ اس کی اجازت یعنی اس کے حکم و رضا کے بغیر نہ دے کہ تم میں سے کوئی شخص اس بات کو پسند کر سکتا ہے کہ کوئی شخص اس کے خزانہ یعنی اس کے غلام کو گودام میں آئے اور اس کا خزانہ گودام کھول دے یہاں تک کہ اس کا غلام اٹھایا جائے اسی طرح چان لو کہ دوسروں کے جانوروں کے حق ان کی غذائی ضرورت یعنی دودھ کی حفاظت کرتے ہیں۔ (مسلم، مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر 163)

جانوروں کے تھن کو کلدہ پیرہ کے گودام سے تشبیہ دی گئی ہے کہ جس طرح تم اپنے نلوں کو گوداموں میں بھر کر محفوظ رکھتے ہو اسی طرح دوسرے لوگوں کے جانور اپنے تھنوں میں اپنے مالک کی غذائی ضرورت یعنی دودھ کو محفوظ رکھتے ہیں لہذا جس طرح تم اس بات کو بھی بھی پسند و گوارا نہیں کر سکتے کہ کوئی دوسرا شخص تمہارے گوداموں اور تمہارے خزانوں کو غیر محفوظ بن کر وہاں سے غلہ یا دوسری محفوظ اشیاء نکال لے اسی طرح تمہارا یہ فعل بھی جانوروں کے مالکوں کو کیسے گوارہ ہو سکتا ہے کہ تم ان جانوروں کے تھنوں سے دودھ نکال لو۔ حاصل یہ کہ تم دوسروں کے مال پر بری نگاہ نہ ڈالو اور دوسروں کے حقوق کو غصب نہ کر دتا کہ کوئی دوسرا تمہارے مال کو غصب نہ کرے۔ اور جس طرح تم اپنا مال غصب کیا جانا گوارہ نہیں کر سکتے اسی طرح کسی دوسرے کا مال خود غصب کرنا بھی گوارہ نہ کرو۔

شرح السنۃ میں لکھا ہے کہ اکثر علماء نے اس ارشاد گرامی پر عمل کرتے ہوئے یہ فتویٰ دیا ہے کہ کسی کے جانور کا دودھ مالک کی اجازت کے بغیر دوہنا جائز نہیں ہے۔ ہاں اگر کوئی شخص بھوک بے بے حال ہو رہا ہو تو اس کے لیے اتنی اجازت ہے کہ وہ بقدر ضرورت کسی کے جانور کا دودھ پی لے مگر پھر اس کی قیمت ادا کرے۔ اگر اس کے پاس موجود ہو تو اسی وقت یہ قیمت دیدے ورنہ بعد میں جب بھی قادر ہو قیمت کی ادائیگی کر دے۔

غصب کا منقولات و محولات میں ثابت ہونے کا بیان

قَالَ (وَالْغَصْبُ فِيمَا يُنْقَلُ وَيُحَوَّلُ) ؛ لِأَنَّ الْغَصْبَ بِحَقِيقَتِهِ يَتَحَقَّقُ فِيهِ ذَوْنٌ غَيْرُهُ ؛ لِأَنَّ إِزَالََةَ الْيَدِ بِالنَّقْلِ .

(وَإِذَا غَصَبَ عَقَارًا فَهَلَكَ فِي يَدِهِ لَمْ يَضْمَنْهُ) وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَأَبِي يُوسُفَ . وَقَالَ مُحَمَّدٌ : يَضْمَنْهُ ، وَهُوَ قَوْلُ أَبِي يُوسُفَ الْأَوَّلُ ، وَبِهِ قَالَ الشَّافِعِيُّ لِتَحَقُّقِ اثْبَاتِ الْيَدِ ، وَمِنْ ضَرُورَتِهِ زَوَالَ يَدِ الْمَالِكِ لِامْتِحَانِهِ اجْتِمَاعِ الْكَلْبَيْنِ عَلَى مَحَلٍّ وَاحِدٍ فِي حَالَةٍ وَاحِدَةٍ فَيَتَحَقَّقُ الْوُضْعَانِ وَهُوَ الْغَصْبُ عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ قَصَارَ كَالْمَنْقُولِ وَجُحُودِ الْوَدِيعَةِ .

وَلَهُمَا أَنَّ الْغَصْبَ اثْبَاتُ الْيَدِ بِإِزَالَةِ يَدِ الْمَالِكِ بِفِعْلِ فِي الْعَيْنِ ، وَهَذَا لَا يَتَصَوَّرُ فِي الْعَقَارِ ؛ لِأَنَّ يَدَ الْمَالِكِ لَا تَزُولُ إِلَّا بِإِخْرَاجِهِ عَنْهَا ، وَهُوَ فِعْلٌ فِيهِ لَا فِي الْعَقَارِ قَصَارَ كَمَا إِذَا بَعْدَ الْمَالِكِ عَنِ الْمَوَاشِي . وَفِي الْمَنْقُولِ : النَّقْلُ فِعْلٌ فِيهِ وَهُوَ الْغَصْبُ . وَمَسْأَلَةُ الْجُحُودِ مَمْنُوعَةٌ ، وَلَوْ سَلِمَ فَالضَّمَانُ هُنَاكَ بَرَكَ الْحِفْظُ الْمُلتَزِمُ

وَبِالْبُحُودِ تَادِرُكَ لِذَلِكَ .

ترجمہ

اور غصب منقولات و محلات میں ثابت ہوا کرتا ہے۔ کیونکہ غصب کا حقیقی معنی منقولات میں ظاہر ہونے والا ہے۔ جبکہ غیر منقولات میں اس کا معنی ظاہر ہونے والا نہیں ہے۔ کیونکہ غصب شدہ چیز کا قبضہ نقل کرنے کی وجہ سے ختم ہوتا ہے۔ اور جب کسی شخص نے غیر منقولہ جائیداد کو غصب کیا اور وہ غاصب کے قبضہ میں ہلاک ہوگئی تو غاصب اس کا ضامن نہیں بن سکے گا۔ یہ حکم شیخین کے مطابق ہے۔

حضرت امام محمد علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ غاصب اس کا ضامن ہوگا۔ امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کا قول اول بھی اسی طرح ہے اور حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ بھی اسی کے قائل ہیں۔ کیونکہ غصب کرنے کی وجہ سے قبضہ ثابت ہو جاتا ہے۔ لہذا اثبات قبضہ غاصب کیلئے لازم ہوگا۔ تاکہ مالک کا قبضہ ختم ہو جائے۔ کیونکہ بیک وقت ایک ہی جگہ پر دو قبضوں کا اجتماع ناممکن ہے۔ پس غصب ان دونوں اوصاف سے ثابت ہو جائے گا اور اسی پر دلیل بھی غصب بن جائے گا جس طرح ہم بیان کر آئے ہیں۔ اور یہ غصب منقول کے غصب کرنے اور ودیعت سے انکار کرنے جیسا بن جائے گا۔

شیخین کی دلیل یہ ہے کہ کسی چیز کے مین میں غاصب کے عمل کے سبب سے مالک کی ملکیت کو ختم کرتے ہوئے اپنی ملکیت کو ثابت کر دینا یہ غصب ہے جبکہ غیر منقولہ جائیداد میں یہ چیز تصور نہیں کی جاسکتی۔ اس لئے کہ غیر منقولہ جائیداد سے مالک کو نکالے بغیر اس کا قبضہ ثابت نہ ہوگا اور یہ شخص مالک ہونے میں عمل کرنے والا ہے عقار میں نہیں ہے لہذا یہ اسی طرح ہو جائے گا کہ جب مالک کو مویشی جانوروں سے دور بھیج دیا جائے۔ اور منقولہ چیز میں نقل کرنا اس چیز میں عمل ہوا کرتی ہے۔ یہی فعل غصب ہوتا ہے۔ جبکہ انکار ودیعت والا مسئلہ ہم ماننے والے نہیں ہیں اور اگر اس کو تسلیم کر بھی لیا جائے تو وہاں مودع پر ضمان اس سبب سے ہوتا ہے کہ وہ اپنے اوپر لازم کردہ حفاظت کو چھوڑنے والا ہے۔ اس کا انکاری ہونا یہ لازم کردہ حفاظت کو چھوڑنے پر دلیل ہے۔

غصب شدہ عقار کی ہلاکت پر ضمان نہ ہونے میں غاصب اور بوعہ

علامہ علی بن سلطان محمد حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب کسی شخص نے غیر منقولہ جائیداد کو غصب کیا اور وہ غاصب کے قبضہ میں ہلاک ہوگئی تو غاصب اس کا ضامن نہیں بن سکے گا۔ یہ حکم شیخین کے مطابق ہے۔

حضرت امام محمد علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ غاصب اس کا ضامن ہوگا۔ امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کا قول اول بھی اسی طرح ہے اور حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ بھی اسی کے قائل ہیں۔ کیونکہ غصب کرنے کی وجہ سے قبضہ ثابت ہو جاتا ہے۔ یہی مذہب امام مالک اور امام احمد علیہما الرحمہ کا ہے۔ (شرح الوکایہ، کتاب غصب، بیروت)

اور حدیث میں ہے کہ نبی صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: (کسی مسلمان کا مال اس کی اجازت اور رضامندی کے بغیر حلال نہیں

اور غصب کی مٹی چیز یا تو جائیداد ہوگی یا غیر منقول ہونے والی چیز اس لیے کہ نبی صلی اللہ علیہ وسلم کا فرمان ہے: (جس کسی نے بھی ایک ہاشٹ زمین ظلم زیادتی سے حاصل کی اسے ساتوں زمینوں کا طوق پہنایا جائے گا) غاصب پر ضروری اور لازم ہے کہ وہ اللہ تعالیٰ کیہاں توبہ کرے اور غصب کی ہوئی چیز کو اس کے مالک کو واپس لوٹائے اور اس سے معافی و درگزر دطلب کرے، اس لیے کہ نبی صلی اللہ علیہ وسلم کی اسی طرف راہنمائی کی ہے۔

عقار میں نقص کا ضمان غاصب پر ہونے کا بیان

قَالَ (وَمَا نَقْصَهُ مِنْهُ بِفِعْلِهِ أَوْ سُكْنَاهُ ضَمِنَهُ فِي قَوْلِهِمْ جَمِيعًا) ؛ لِأَنَّهُ اِتِّلَافٌ وَالتَّقَارُّ يُضْمَنُ بِهِ كَمَا إِذَا نَقَلَ ثَرَاهُ ؛ لِأَنَّهُ لِفِعْلٍ فِي الثَّمَنِ وَتَدْخُلُ فِيْمَا قَالَهُ إِذَا انْتَهَبَتْ الدَّارَ بِسُكْنَاهُ وَعَمَلِهِ ، فَلَوْ غَضَبَ دَارًا وَبَاعَهَا وَسَلَّمَهَا وَأَقْرَبَ ذَلِكَ وَالْمُشْتَرِي يُنْكِرُ غَضَبَ الْبَائِعِ وَلَا يَتَبَيَّنُ لِصَاحِبِ الدَّارِ فَهُوَ عَلَى الْاِخْتِلَافِ فِي الْغَضَبِ هُوَ الصَّحِيحُ قَالَ (وَإِذَا انْتَقَصَ بِالزَّرَاعَةِ يَغْرُمُ النُّقْصَانَ) ؛ لِأَنَّهُ اتَّلَفَ الْبَعْضَ فَيَأْخُذُ بِرَأْسِ مَالِهِ وَيَتَصَدَّقُ بِالْفَضْلِ .

قَالَ (وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَمُحَمَّدٍ . وَقَالَ أَبُو يُونُسَ : لَا يَتَصَدَّقُ بِالْفَضْلِ) وَسَنَدُ كُرِّ الْوُجْهِ مِنَ الْعَجَائِبِ .

ترجمہ

اور جب کسی غاصب کے ہاں اس کے اپنے عمل کی وجہ سے عقار میں عیب آگیا ہے تو بہ اتفاق اس کا ضمان غاصب پر ہوگا۔ اور یہ اختلاف ہے۔ اور اختلاف کے سبب سے غیر منقولہ جائیداد مضمون ہوا کرتی ہے۔ جس طرح غاصب نے اس کی مٹی کو منتقل کر دیا ہے کیونکہ یہ مٹی عمل ہے اور امام قدوری علیہ الرحمہ نے اس سے نقص کا مسئلہ بیان کیا ہے اس میں یہ مسئلہ بھی شامل ہے۔ اور جب غاصب کے رہنے یا کسی سبب سے وہ گھر تباہ ہو جائے تب اس پر ضمان ہوگا اور جب کسی شخص نے گھر کو غصب کر کے بیچ ڈالا ہے اور اس نے خریدار کے سپرد بھی کر دیا ہے اور غاصب اس غصب کا اقرار کرنے والا بھی ہے جبکہ مشتری بائع کے غصب کا انکار ہی ہے اور گھر والوں کے پاس گواہی کوئی نہیں ہے۔ تو صحیح قول کے مطابق یہ مسئلہ بھی عقار کو غصب کرنے والے مسئلہ کی طرح اختلافی ہے۔

اور جب کاشتکاری کے سبب سے غیر منقولہ جائیداد میں نقص پیدا ہو گیا ہے تو غاصب نقصان کا ضامن ہوگا کیونکہ اس نے عقار کا کچھ ہی حصہ ضائع کیا ہے۔ پس غاصب اپنا راس المال کو لیتے ہوئے بقیہ کو صدقہ کر دے۔



معصی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ یہ حکم طرفین کے مطابق ہے اور حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ زائد کو مردود نہ کرے گا۔ اور دونوں کے دلائل کو ہم عقرب بیان کر کے ان کا فرق بھی بیان کر دیں گے۔

شرح

شیخ نظام الدین حنفی لکھتے ہیں اور جب کسی کی جائیداد غیر منقولہ چھین لی۔ اگر یہ چیز موجود ہے تو مالک کو دلا دی جائے گی اور اگر ہلاک ہو گئی مثلاً مکان تھا گر گیا اور ہلاک ہوا آفت سلاویہ سے ہو مثلاً زمین دریا برد ہو گئی مکان بارش کی کثرت یا زلزلہ یا آندمی سے گر گیا تو ضمان واجب نہیں اور اگر ہلاک ہونا کسی کے فعل سے ہو تو اس پر ضمان واجب ہے۔ غاصب نے ہلاک کیا ہو تو غاصب تاوان دے کسی اور نے کیا ہو تو وہ دے اور اگر وہ چیز مثلاً مکان موجود ہے مگر غاصب کے رہنے استعمال کرنے کی وجہ سے اس میں نقصان پیدا ہو گیا ہے یا کھیت میں زراعت کرنے کی وجہ سے زمین کمزور ہو گئی تو اس نقصان کا تاوان دینا ہوگا۔ اور نقصان کا اندازہ پول کیا جائے گا کہ اس زمین کا اس حالت میں کیا لگان ہوتا اور اب کیا ہے، مکان کی اوس حالت میں کیا قیمت ہوتی اور اس حالت میں کیا ہے۔

اور جب زمین فصب کی اور کاشت کی جس کی وجہ سے اسے زمین کا نقصان دینا پڑا تو بیع اور یہ نقصان کی مقدار پیداوار میں سے لے لے باقی جو کچھ غلہ ہے اسے تصدیق کر دے مثلاً سن بھرج ڈالے گئے اور ایک من کی قیمت کی قدر ضمان دینا پڑا اور کھیت میں چار من غلہ پیدا ہوا تو دس من خود لے لے اور دس من صدقہ کر دے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب فصب، بیروت)

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جائیداد منقولہ مکان یا زمین کو فصب کیا اس کا تاوان دینا ہوگا اگرچہ اس نے خود ہلاک نہ کی ہو بلکہ اس سے جو کچھ منفعت حاصل کی ہے اس کا بھی تاوان دینا ہوگا مکان میں سکونت کی تو واجبی کرایہ لیا جائے گا زمین میں زراعت کی تو لگان وصول کیا جائے گا۔ اسی طرح تابالغ کی جائیداد غیر منقولہ پر قبضہ کیا تو اس کا ضمان لیا جائے گا اور منافع حاصل کیے تو اجرت مثل بھی لی جائے گی۔ (در مختار، کتاب فصب، بیروت)

ظلم سے زمین چھینے پر وعید کا بیان

اور از راہ ظلم کسی کی زمین فصب کرینوالے کی مختلف سزاؤں کا ذکر کیا گیا ہے اس میں یہ فرمایا گیا ہے کہ قیامت کے دن ایسے شخص کے گلے میں زمین کا وہ قطعہ طوق بنا کر ڈالا جائے گا جو اس نے کسی سے زبردستی ہتھ لایا ہوگا اور یہی حدیث میں یہ بیان کیا گیا ہے۔ کہ کسی کی زمین پر ناحق قبضہ کرینوالا قیامت کے دن زمین کے ساتویں طبقہ تک دھنسیا جائے گا۔ یہاں اس حدیث میں یہ سزا ذکر کی گئی ہے کہ کسی کی زمین پر ناحق طریقہ سے قبضہ کرینوالا حشر کے دن اس بات پر مجبور کیا جائے گا کہ اس زمین کی ساری مٹی اپنے سر پر اٹھائے۔ آئندہ حدیث اس بارے میں سزا کی ایک اور قسم کو بیان کر رہی ہے۔ گویا عذاب سزا کی مختلف صورتیں اور قسمیں ہیں چنانچہ کسی کو اس طرح عذاب میں مبتلا کیا جائے گا اور کسی کو اس طرح سزا دی جائے گی۔

حضرت یعلیٰ بن مرہ کہتے ہیں کہ میں نے رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم کو یہ فرماتے ہوئے سنا کہ جو شخص کسی کی باشت بھری

زمین ازراہ ظلم لے گا سے اس کی قبر میں اللہ تعالیٰ اس بات پر مجبور کرے گا کہ وہ اس زمین کو ساتویں طبقہ زمین تک کھودتا رہے پھر وہ زمین اس کے گلے میں طوق بنا کر ڈالی جائے گی اور وہ قیامت تک اسی جال میں رہے گا حتیٰ کہ قیامت کے دن لوگوں کا حساب کتاب ہو جائے (مسند احمد)

نخل ہونے والی چیز کا غاصب سے ہلاک ہو جانے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا هَلَكَ النَّخْلُ فِي يَدِ الْغَاصِبِ بِفِعْلِهِ أَوْ بَغْيِهِ فَعَلَيْهِ ضَمَانُهُ) وَلَمْ يَأْكُثِرْ نُسْخَ الْمُخْتَصَرِ: وَإِذَا هَلَكَ الْغُصْبُ وَالْمَقُولُ هُوَ الْمُرَادُ لِمَا سَبَقَ أَنَّ الْغُصْبَ فِيمَا يُنْقَلُ، وَهَذَا لِأَنَّ الْعَوْنَ دَخَلَ فِي ضَمَانِهِ بِالْغُصْبِ السَّابِقِ إِذْ هُوَ السَّبَبُ. وَعِنْدَ الْمُعْجَزِ عَنْ رَدِّهِ يَجِبُ الْقِيَمَةُ أَوْ يَتَقَرَّرُ بِذَلِكَ السَّبَبُ وَلِهَذَا تُعْتَبَرُ قِيَمَتُهُ يَوْمَ الْغُصْبِ.

(وَإِنْ نَقَصَ فِي يَدِهِ ضَمَانُ النَّقْصَانِ) لِأَنَّهُ يَدْخُلُ جَمِيعُ أَجْزَائِهِ فِي ضَمَانِهِ بِالْغُصْبِ، لَمَّا تَعَدَّى رَدُّهُ عَلَيْهِ يَجِبُ رَدُّ قِيَمَتِهِ، بِخِلَافِ تَرَاوُعِ الشَّعْرِ إِذَا رَدَّ فِي مَكَانِ الْغُصْبِ؛ لِأَنَّهُ عِبَارَةٌ عَنْ تَوَرُّدِ الرِّغَبَاتِ دُونَ قُوَّةِ الْجُزْءِ، وَبِخِلَافِ الْمُبِيعِ لِأَنَّهُ ضَمَانُ عَقْدٍ. أَمَّا الْغُصْبُ فَقَبْضُ وَالْأَوْصَافُ تُضْمَنُ بِالْفِعْلِ لَا بِالْعَقْدِ عَلَى مَا عُرِفَ. قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ: وَمُرَادُهُ غَيْرُ الرِّبْوِيِّ، أَمَّا فِي الرِّبَوِيَّاتِ لَا يُمَكِّنُهُ تَضْمِينُ النَّقْصَانِ مَعَ اسْتِزَادِهِ الْأَصْلَ لِأَنَّهُ يُؤَدِّي إِلَى الرُّبَا.

ترجمہ

اور جب نخل ہو جانے والی چیز غاصب کے ہاں سے ہلاک ہو جائے اگرچہ اس میں غاصب کا عمل ہو یا نہ ہو تو اس کا ضامن غاصب ہوگا۔ جبکہ قدوری اکثر نسخہ جات میں یہ لکھا ہے کہ جب غصب ہلاک ہو جائے اور اس سے مراد منقول چیزیں ہیں۔ کیونکہ یہ مسئلہ پہلے بیان کر دیا گیا ہے۔ کہ منقولات سے غصب ثابت ہوتا ہے۔ اور اس حکم کی دلیل یہ ہے کہ سابقہ غصب سے ہی عین غاصب کے ضمان میں شامل ہو چکی ہے۔ کیونکہ ضمان کا سبب غصب ہے۔ اور وہ اس وقت ہے جب عین کو واپس کرنا ناممکن ہو تو قیمت کو واپس کرنا واجب ہو جاتا ہے۔ یا اس کے سبب سے قیمت کو واپس کرنا بھی ثابت ہے۔ اسی دلیل کے سبب سے غصب کے دن والی مقصود یہ چیز کی قیمت کا اعتبار کیا جاتا ہے۔

اور مقصود یہ چیز کا غاصب کے ہاں کوئی عیب نکل آئے تب بھی غاصب نقصان کا ضامن ہوگا۔ کیونکہ غصب کی وجہ سے مقصود یہ

چیز کے تمام حصے غاصب کی ضمان میں شامل ہو گئے ہیں۔ اور جب عین مقصود کو واپس کرنا ممکن نہ ہو تو اس کی قیمت کو واپس کرنا واجب ہوگا۔ یہ خلاف اس کے کہ جب کسی غصب شدہ مکان میں مقصود بہ چیز کی واپسی کرتے وقت اس کی قیمت کم ہو جائے تو اب غاصب ضامن نہ بنے گا۔ کیونکہ کسی ڈیمائڈ کی کمی کے سبب سے پیدا ہوا ہے۔ حالانکہ مقصود بہ کا کوئی حصہ ختم نہیں ہوا ہے۔ یہ خلاف مجمع کے کیونکہ یہ ضمان عقد ہے جبکہ غصب قبضہ ہوتا ہے اور اوصاف عمل سے مضمون ہوتے ہیں۔ عقد سے مضمون نہیں ہوا کرتے جس طرح پہلے بتا چکے ہیں۔

معنف رضی اللہ عنہ نے کہا ہے کہ غاصب کو نقصان کا ذمہ دار ٹھہرانے میں امام قدوری علیہ الرحمہ کی مراد یہ ہے کہ مقصود بہ مال پر کوئی سود نہ ہو کیونکہ سودی اموال میں اصل کو واپس لینے کے ساتھ ساتھ نقصان کو ضامن بنانا ممکن نہیں ہے۔ کیونکہ یہ سود کی جانب لے جانے والا ہے۔

شرح

حضرت سرۃ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم سے نقل کرتے ہیں کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا جو شخص اپنا مال حصید کسی کے پاس دیکھے تو وہ اس کو لے لینے کا حقدار ہے اور اس کو خریدنے والا اس شخص کا بیچھا کرے جس نے اسے بیچا ہے۔

(احمد ابوداؤد سنائی، مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر ۱۷۰)

حدیث کے مفہوم کا حاصل یہ ہے کہ مثلاً ایک شخص نے کسی کا کوئی مال غصب کیا یا کسی کی کوئی چیز چوری کی یا کسی شخص کی کوئی کشیدہ چیز اس کے ہاتھ لگ گئی اور اس نے وہ چیز کسی دوسرے شخص کو بیچ دی تو اب اگر مالک اپنی وہ چیز خریدنے والے کے پاس دیکھے تو اسے اس بات کا حق حاصل ہے کہ وہ اپنی چیز اس سے لے لے اور خریدنے والے نے وہ چیز جس سے خریدی ہے اس کا بیچھا کر کے اس سے اپنی قیمت واپس لے لے۔

جان بوجھ کر دوسروں کا مال کھانے میں حرمت کا بیان

حضرت ابن عباس رضی اللہ عنہما فرماتے ہیں یہاں اس شخص کے بارے میں حکم ہے جس پر کسی اور کا مال چاہئے اور اس حقدار کے پاس کوئی دلیل نہ ہو تو یہ شخص کا انکار کر جائے اور حاکم کے پاس جا کر بری ہو جائے حالانکہ وہ جانتا ہو کہ اس پر اس کا حق ہے وہ اس کا مال مار رہا ہے اور حرام کھا رہا ہے اور اپنے آپ گنہگاروں میں کر رہا ہے،

حضرت مجاہد سعید بن جبیر، مکرمہ، مجاہد، حسن، قتادہ، سدی، مقاتل بن حیان، عبدالرحمن بن زید، سلم بھی یہی فرماتے ہیں کہ باوجود اس علم کے کہ تو ظالم ہے، مجھڑا نہ کر، بخاری و مسلم میں حضرت ام سلمہ رضی اللہ عنہا سے مروی ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا میں انسان ہوں میرے پاس لوگ مجھڑا لے کر آتے ہیں شاید ایک دوسرے سے زیادہ حجت باز ہو اور میں اس کی چٹائی چیز یا تقریر بن کر اس کے حق میں فیصلہ کر دوں (حالانکہ وہ حقیقت میرا فیصلہ واقعہ کے خلاف ہو) تو سمجھ لو کہ جس کے حق میں اس طرح کے فیصلہ سے کسی مسلمان کے حق کو میں دلوادوں وہ آگ کا ایک ٹکڑا ہے خواہ اٹھالے خواہ نہ اٹھالے، میں کہتا ہوں یہ آیت اور

حدیث اس امر پر دلیل ہے کہ حاکم کا حکم کسی معاملہ کی حقیقت کو شریعت کے نزدیک بدل نہیں، فی الواقع بھی نفس الامر کے مطابق ہو تو خیر ورنہ حاکم کو تو اجر ملے گا، لیکن اس فیصلہ کی بنا پر حق کو ناحق کو حق لینے والا اللہ کا مجرم ٹھہرے گا اور اس پر وبال باقی رہے گا، جس پر آیت مندرجہ بالا گواہ ہے، کہ تم اپنے دعوے کو باطل ہونے کا علم رکھتے ہوئے لوگوں کے مال مار کھانے کے لئے جموں نے مقدمات بنا کر جموں کو گواہ گزار کر ناجائز طریقوں سے حکام کو ظلمی حکم کراہنے والوں کو ثابت نہ کیا کرو،

حضرت قتادہ رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں لوگو! سمجھ لو کہ قاضی کا فیصلہ تیرے لئے حرام کو حلال نہیں کر سکتا اور نہ باطل کو حق کر سکتا ہے، قاضی تو اپنی عقل سمجھ سے گواہوں کی گواہی کے مطابق ظاہری حالات کو دیکھتے ہوئے فیصلہ صادر کر دیتا ہے اور وہ بھی آخر انسان ممکن ہے غلط کرے اور ممکن ہے خطا سے بچ جائے تو جان لو کہ اگر فیصلہ قاضی کا واقعہ کے خلاف ہو تو تم صرف قاضی کا فیصلہ اسے جائز مال نہ سمجھو، یہ محض باقی ہی ہے یہاں تک قیامت کے دن اللہ تعالیٰ دونوں جمع کرے اور باطل والوں پر حق والوں کو غلبہ دے کر ان کا حق ان سے دلوائے اور دنیا میں جو فیصلہ ہوا تھا اس کے خلاف فیصلہ صادر فرما کر اس کی نیکیوں میں اسے بدلہ دلوائے۔

غلام کو غصب کرتے ہوئے نفع اٹھانے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ غَصَبَ عَبْدًا فَاسْتَفْلَهُ فَتَقَصَّتُهُ الْغَلَّةَ فَعَلَيْهِ النِّقْصَانُ) ؛ لِمَا بَيَّنَّا (وَيَتَصَدَّقُ بِالْغَلَّةِ) قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ وَهَذَا عِنْدَهُمَا أَيْضًا. وَعِنْدَهُ لَا يَتَصَدَّقُ بِالْغَلَّةِ، وَعَلَى هَذَا الْخِلَافِ إِذَا أَجَرَ الْمُشْتَعِرُ الْمُسْتَعَارَ رَلَا يَبِي يُوسُفُ أَنَّهُ حَصَلَ فِي ضَمَانِهِ وَمِلْكِهِ. أَمَّا الضَّمَانُ فَظَاهِرٌ، وَكَذَا الْمِلْكُ ؛ لِأَنَّ الْمَضْمُونَاتِ تُمْلِكُ بِأَدَاءِ الضَّمَانِ مُسْتَعِدًّا عِنْدَنَا. وَلَهُمَا أَنَّهُ حَصَلَ بِسَبَبِ خِيْبَتٍ وَهُوَ التَّصَرُّفُ فِي مِلْكِ الْغَيْرِ، وَمَا هَذَا حَالَهُ فَتَسْبِيلُهُ التَّصَدَّقُ، إِذَا الْفَرَعُ يَحْضُلُ عَلَى وَصْفِ الْأَصْلِ وَالْمِلْكُ الْمُسْتَعِدُّ نَاقِصٌ فَلَا يَنْعَلِمُ بِهِ الْخَبْتُ.

(فَلَوْ هَلَكَ الْعَبْدُ فِي يَدِ الْغَاصِبِ حَتَّى ضَمِنَهُ لَهُ أَنْ يَسْتَعِينَ بِالْغَلَّةِ فِي أَدَاءِ الضَّمَانِ ؛ لِأَنَّ الْخَبْتَ لِأَجْلِ الْمَالِكِ، وَلِهَذَا لَوْ أَذَى إِلَيْهِ يَبَاحُ لَهُ التَّنَاوُلُ فَيَزُولُ الْخَبْتُ بِالْأَدَاءِ إِلَيْهِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا بَاعَهُ فَهَلَكَ فِي يَدِ الْمُشْتَرِي ثُمَّ اسْتُحِقَّ وَغَرِمَهُ لَيْسَ لَهُ أَنْ يَسْتَعِينَ بِالْغَلَّةِ فِي أَدَاءِ الضَّمَنِ إِلَيْهِ ؛ لِأَنَّ الْخَبْتَ مَا كَانَ لِحَقِّ الْمُشْتَرِي إِلَّا إِذَا كَانَ لَا يَجِدُ غَيْرَهُ ؛ لِأَنَّهُ مُخْتَاجٌ إِلَيْهِ، وَلَهُ أَنْ يَصْرِفَهُ إِلَى حَاجَةِ نَفْسِهِ، فَلَوْ أَصَابَ مَا لَا تَصَدَّقُ بِمِثْلِهِ إِنْ كَانَ غَنِيًّا وَقَدْ اسْتَغْنَى، وَإِنْ كَانَ فَقِيرًا فَلَا شَيْءَ عَلَيْهِ لِمَا ذَكَرْنَا

ترجمہ

اور جب کسی شخص نے غلام کو نصب کرتے ہوئے اس سے فائدہ اٹھایا حتیٰ کہ اس کے سب اس میں عیب پیدا ہو گیا تو غاصب پر نقصان کا ضمان ہوگا۔ اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ اور غاصب نفع کو صدقہ کرے۔ یہ حکم طرفین کے نزدیک ہے حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ نے کہا کہ وہ غلے کو صدقہ نہیں کرے گا۔ اور اس کا اختلاف وہی ہے کہ جب مسعیر نے کوئی مستعار چیز کو اجارے پر دے دیا ہے۔ امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کی دلیل یہ ہے کہ نفع غاصب کی ضمان اور اس کی ملکیت کے سبب حاصل ہوا ہے۔ پس ضمان کا مسئلہ تو واضح ہے اور مضمون چیز کو اس کی ملکیت بھی حاصل ہے۔ کیونکہ ضمان دینے کے سبب وقت غصب کی جانب منسوب ہوتے ہوئے مضمونات ملوک ہو جاتی ہیں۔

طرفین کی دلیل یہ ہے کہ یہ فائدہ غلط طرح سے حاصل ہوا ہے۔ کیونکہ یہ تو دوسرے کی ملکیت میں تصرف کرنے کے سبب سے حاصل ہوا ہے۔ اور جو نفع اس طریقے سے حاصل ہوا اس کا طریقہ صدقہ ہے۔ کیونکہ فرع اصل کے وصف پر متفرع ہونے والی ہے۔ (قاعدہ تھمیر) جبکہ منسوب ہونے والی ملکیت ناقص ہے کیونکہ اس خیانت ختم ہونے والی نہیں ہے۔

اور اگر وہ غلام اس غاصب کے ہاں ہلاک ہو گیا ہے اور غاصب ہی اس کا ضمان بنے تو اس کو یہ حق حاصل ہوگا کہ وہ اسی نفع سے ادا گیری کرے۔ کیونکہ خیانت مالک کے سبب سے واقع ہوئی ہے اس لئے کہ جب غاصب یہ فائدہ مالک کو دیا تو اس مالک کیلئے اس کا استعمال کرنا مباح بن جائے گا۔ پس خیانت مالک کو دینے کے سبب سے ختم ہو جائے گی۔ برخلاف اس صورت کے کہ جب غاصب نے مقصود غلام کو بیچ دیا ہے اور وہ خریدار کے قبضہ میں ہلاک ہو گیا ہے اور اس کے بعد غلام کا کوئی حقدار نکل آیا ہے اور خریدار نے اس کا تادان بھی ادا کر دیا ہے تو بائع کیلئے یہ حق حاصل نہ ہوگا۔ کہ وہ خریدار کو ضمان واپس کرنے میں فائدہ سے کام لے کیونکہ نفع کی خیانت یہ مشتری کے حق کے سبب سے نہیں ہے۔ ہاں البتہ جب بائع کے پاس کوئی دوسرا غلام نہیں ہے تو اب وہ اس غلام کا ضرورت مند ہوگا اور ضرورت مند کو اپنے لئے ایسا مال تصرف میں لانے کی اجازت ہے اور اس کے بعد جب بائع کو کچھ مال مل گیا ہے اور اس نفع کو استعمال میں لانے کے وقت بائع مالدار بنا ہے تو وہ مال کی مقدار کے مطابق نفع کو صدقہ کر دے۔ اور اگر وہ استعمال میں لانے کے وقت ضرورت مند ہے تو اس کچھ بھی لازم نہ ہوگا اسی دلیل کے سبب سے جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔

کسی چیز کے نقصان میں صورار بجز کا بیان

علامہ ابن عابدین حنفی شامی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ کسی چیز میں نقصان کی چار صورتیں ہیں۔ (۱) آئرش کا کم ہو جانا۔ (۲) اس کے اجزا کا جاتا رہنا مثلاً غلام کی آنکھ جاتی رہی۔ (۳) وصف مرغوب فیہ کا فوت ہو جانا مثلاً بھرا ہو گیا، آنکھ کی روشنی جاتی رہی، گیہوں خشک ہو گیا، سونے چاندی کے زیور تھوٹ کر سونا چاندی رہ گئے۔ (۴) معنی مرغوب فیہ جاتے رہے مثلاً غلام کوئی کام کرنا جانتا تھا غاصب کے پاس جا کر وہ کام بھول گیا۔

پہلی صورت میں اگر مقصوب چیز دے دی تو ضمان واجب نہیں اور دوسری صورت میں مطلقاً ضمان واجب ہے۔ اور تیسری صورت میں اگر مقصوب اموال رہا بش سے نہ ہو تو ضمان واجب ہے اور وہ مقصوب اموال رہا بش سے ہو تو ضمان نہیں مثلاً گیمہوں غصب کیے تھے وہ خراب ہو گئے یا چاندی کا برتن یا زور غصب کیے تھے اور عاصب نے توڑ ڈالے اس میں مالک کو اختیار ہے کہ وہی خراب لے لے یا اس کا مثل لے لے یہ نہیں ہو سکتا کہ وہ چیز بھی لے لے اور نقصان کا معاوضہ بھی لے۔

اور چوتھی صورت میں اگر معمول نقصان ہے تو نقصان کا ضمان لے سکتا ہے اور زیادہ نقصان ہے تو مالک کو اختیار ہے کہ وہ چیز لے لے اور جو کچھ نقصان ہوا وہ لے یا چیز کو نہ لے بلکہ اس کی پوری قیمت وصول کرے۔ (قاوی شامی و کتاب غصب، بیروت) غصب کردہ دراہم سے باندی خریدنے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ غَضَبَ أَلْفًا فَاشْتَرَى بِهَا جَارِيَةً فَبَاعَهَا بِالْفَيْنِ ثُمَّ اشْتَرَى بِالْأَلْفَيْنِ تَجَارِيَةً فَبَاعَهَا بِثَلَاثَةِ أَلْفٍ دَرَاهِمٍ فَإِنَّهُ يَتَصَدَّقُ بِجَمِيعِ الرُّبْحِ ، وَهَذَا عِنْدَهُمَا ) وَأَصْلُهُ أَنَّ الْغَاصِبَ أَوْ الْمُودِعَ إِذَا تَصَرَّفَ فِي الْمَغْضُوبِ أَوْ الْوَدِيعَةِ وَرَبِحَ لَا يَطِيبُ لَهُ الرُّبْحُ عِنْدَهُمَا ، بَخِلَافًا لِأَبْنَى يُوسُفَ ، وَقَدْ مَرَّتِ الدَّلَائِلُ وَجَوَّابُهُمَا فِي الْوَدِيعَةِ أَظْهَرَ ، لِأَنَّهُ لَا يَسْتَعِيدُ الْمِلْكُ إِلَى مَا قَبْلَ التَّصَرُّفِ لِانْعِدَامِ سَبَبِ الضَّمَانِ فَلَمْ يَكُنْ التَّصَرُّفُ فِي مِلْكِهِ ثُمَّ هَذَا ظَاهِرٌ فِيمَا يَتَعَيَّنُ بِالْإِشَارَةِ ، أَمَا فِيمَا لَا يَتَعَيَّنُ كَالْتَّمَنِينِ فَقَوْلُهُ فِي الْكِتَابِ اشْتَرَى بِهَا إِشَارَةٌ إِلَى أَنَّ التَّصَدُّقَ إِنَّمَا يَجِبُ إِذَا اشْتَرَى بِهَا وَنَقَدَ مِنْهَا الثَّمَنَ . أَمَّا إِذَا أَشَارَ إِلَيْهَا وَنَقَدَ مِنْ غَيْرِهَا أَوْ نَقَدَ مِنْهَا وَأَشَارَ إِلَى غَيْرِهَا أَوْ أَطْلَقَ إِطْلَاقًا وَنَقَدَ مِنْهَا يَطِيبُ لَهُ ، وَهَكَذَا قَالَ الْكُزَّاجِيُّ ، لِأَنَّ الْإِشَارَةَ إِذَا كَانَتْ لَا تَفِيدُ التَّعَيَّنَ لَا بُدَّ أَنْ يَتَأَكَّدَ بِالنَّقْدِ لِيَتَحَقَّقَ الْخَبَثُ .

وَقَالَ مَشَايِخُنَا : لَا يَطِيبُ لَهُ قَبْلَ أَنْ يَضْمَنَ ، وَكَذَا بَعْدَ الضَّمَانِ بِكُلِّ حَالٍ ، وَهُوَ الْمُخْتَارُ لِإِطْلَاقِ الْجَوَابِ فِي الْأَجَامِعِينَ وَالْمُضَارَّةِ .

قَالَ ( وَإِنْ اشْتَرَى بِالْأَلْفِ جَارِيَةً تَسَاوَى الْفَيْنِ قَوْلُهَا أَوْ طَعَامًا فَكَكَلَهُ لَمْ يَتَصَدَّقْ بِشَيْءٍ ) ، وَهَذَا قَوْلُهُمْ جَمِيعًا ، لِأَنَّ الرُّبْحَ إِنَّمَا يَتَبَيَّنُ عِنْدَ اتِّحَادِ الْجِنْسِ .

ترجمہ

اور جب بندے نے ایک ہزار درہم کو غصب کرتے ہوئے ان سے ایک بانڈی کو خرید لیا ہے۔ اور اس بانڈی کو دو ہزار درہم کے بدلے میں بیچ دیا ہے اور اس کے بعد اس نے انہی دو ہزار درہم کے بدلے میں ایک اور بانڈی کو خرید لیا ہے۔ اور اس کو اس نے تین ہزار درہم میں بیچ دیا ہے تو غاصب سارا نفع صدقہ کرے گا۔ اور یہ حکم طرفین کے نزدیک ہے اور اس کی دلیل یہ ہے کہ جب غاصب یا مودع مال غصب یا ودیعت میں تصرف کرتے ہوئے اس سے نفع کماتے ہیں تو طرفین کے مطابق وہ نفع ان کیسے حلال نہیں ہے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کا اس میں اختلاف ہے اور دونوں طرح کے ائمہ کے دلائل کو بیان پہلے کر دیا گیا ہے۔ اور ودیعت کے متعلق طرفین کی دلیل واضح ہے کیونکہ ودیعت میں ضمان کا سبب نہیں پایا جاتا اور اس کو تصرف سے پہلے حالت کی جانب منسوب کرتے ہوئے ملکیت میں نہیں ہوتی۔ کیونکہ یہ تصرف مودع کی ملکیت میں واقع نہیں ہوا ہے۔ اور اس کے بعد یہ حکم اشارہ سے معین ہونے والی چیزوں میں بالکل ظاہر ہے مگر وہ اشیاء جو اشارے سے معین نہیں ہوتیں جس طرح درہم و دینار ہیں ان کے بارے میں ماہرین کا قول ”جس کے ساتھ خریدنا“ سے اشارہ ہے لہذا امدتہ کرنا بھی اسی صورت میں واجب ہے کہ جب غاصب نے درہم و دیناروں سے خریداری کرتے ہوئے انہی کے ساتھ قیمت کو ادا کیا ہے۔

اور جب اس نے ان کی جانب اشارہ کر کے ان کے سوا سے قیمت ادا کی ہے یا پھر ان کے علاوہ اشارہ کر کے ضمان ادا کیا یا پھر اس نے مطلق طور پر خریداری کی ہے اور اس نے درہم و دیناروں سے قیمت ادا کی ہے تو اس کیسے فائدہ حلال ہو جائے گا۔ حضرت امام کرشی علیہ الرحمہ نے اسی طرح بیان کیا ہے کیونکہ اگر اشارے سے تعیین کا فائدہ نہ ہو تو نقد ادائیگی کے ساتھ اس کی تاکید لازم ہے۔ تاکہ خیاب ثابت ہو جائے۔ ہمارے مشائخ فقہاء نے کہا ہے کہ اس کیسے کسی طرح نفع حلال نہیں ہے۔ اگرچہ ضمان سے پہلے ہے یا اس کے بعد ہے اور جامع اور متوسط دونوں میں جو حکم بیان ہوا ہے وہ مطلق ہے اور اس کیسے بخاری بھی ہے۔

اور جب غاصب نے غصب شدہ ایک ہزار درہم سے ایک ایسی بانڈی کو خرید لیا ہے جو دو درہم کے برابر ہے اس کے بعد غاصب نے اس کو بہرہ کر دیا ہے یا پھر اس نے کوئی کھانے والی چیز خریدی تھی اور اس کو کھالیا ہے تو اب وہ کچھ بھی صدقہ نہ کرے گا۔ اور یہ قول بالاتفاق ہے کیونکہ نفع اعتماد جس کے سبب ظاہر ہونے والا ہے۔

مغضوبہ چیز کو اجرت پر دینے میں فقہی تصریحات

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب کسی شخص نے مغضوب شے کو اجرت پر دیا اور اس سے اجرت حاصل کی اور فرض کرو اجرت پر دینے سے اس چیز میں نقصان پیدا ہو گیا تو جو کچھ نقصان کا معادہ دینے کے بعد اس اجرت میں سے بچے اس کو صدقہ کر دے اور اسی طرح اگر مغضوب ہلاک ہو گیا تو اس اجرت سے تاوان دے سکتا ہے اور اس کے بعد کچھ بچے تو تصدق کر دے اور اگر غاصب غنی ہو تو کل آمدنی تصدق کر دے۔ (در مختار، کتاب غصب، بیروت، فتاویٰ شامی، کتاب غصب، بیروت)

اور مضروب یا دلیعت اگر معین چیز ہو اسے بیچ کر نفع حاصل کیا تو اس نفع کو صدقہ کر دینا واجب ہے مثلاً ایک چیز کی قیمت سو روپے تھی اور غائب نے اسے سو سو میں بیچا سو روپے نساوان کے دینے ہوں گے اور بچیس روپے کو صدقہ کر دینا ہوگا اور اگر وہ چیز غیر متعین یعنی از قبیل نفقہ ہو تو اس میں چار صورتیں ہیں۔

(۱) عقد و نقد دونوں اسی حرام مال پر مجتمع ہوں مثلاً یوں کہا کہ اس روپیہ کی فلاں چیز دو بھر دینی روپیہ اسے دے دیا تو یہ چیز جو خریدی ہے یہ بھی حرام ہے یا بائع کو پہلے سے وہ حرام روپیہ دے دیا تھا پھر اس سے چیز خریدی یہ چیز حرام ہے۔

(۲) عقد و نقد نہ ہو یعنی حرام روپیہ کی طرف اشارہ کر کے کہا کہ اس کی فلاں چیز دو مگر بائع کو یہ روپیہ نہیں دیا بلکہ دوسرا دیا ہے۔

(۳) عقد نہ ہو نقد ہو بائع سے حرام کی طرف اشارہ کر کے نہیں کہا کہ اس روپیہ کی چیز دو بلکہ مطلقاً کہا کہ ایک روپیہ کی چیز دو مگر شن میں یہی حرام روپیہ دیا ہے۔

(۴) حلال روپیہ کی طرف اشارہ کر کے کہا کہ اس کی چیز دو مگر شن میں حرام روپیہ ادا کیا ان تین صورتوں میں تصدق واجب نہیں ہے اور بعض فقہاء ان صورتوں میں بھی تصدق کو واجب کہتے ہیں اور یہ قول بھی باقوت ہے مگر زمانہ کی حالت دیکھتے ہوئے کہ حرام سے چلتا بہت دشوار ہو گیا قول اول پر بعض علماء نے فتویٰ دیا ہے۔

(در مختار، کتاب غصب، بیروت، فتاویٰ شامی، کتاب غصب، بیروت)



## فصل

﴿یہ فصل عین مغصوبہ میں تغیر کے بیان میں ہے﴾

فصل عین مغصوبہ میں تبدیلی کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود بارتی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مصنف علیہ الرحمہ جب غصب کی حقیقت کو بیان کرنے سے فارغ ہوئے ہیں تو اب انہوں نے غصب کے حکم کو بیان کرنا شروع کر دیا ہے۔ اور اس کا حکم یہ ہے عین کو واپس کرنا یا اس کی مثل کو واپس کرنا یا اس کی قیمت کو واپس کرنا ہے۔ اس میں فقہی ترتیب واضح ہے۔ (عتایہ شرح الہدایہ، کتاب غصب ج ۱۳، ص ۳۶۰، بیروت)۔

غاصب کے سبب عین مغصوبہ میں تبدیلی کا بیان

قَالَ (وَإِذَا تَغَيَّرَتِ الْعَيْنُ الْمَغْصُوبَةُ بِفِعْلِ الْغَاصِبِ حَتَّى زَالَ اسْمُهَا وَعَظُمَ مَنَافِعُهَا زَالَ مِلْكُ الْمَغْصُوبِ مِنْهُ عَنْهَا وَمَلَكَهَا الْغَاصِبُ وَضَمِنَهَا ، وَلَا يَحِلُّ لَهُ الْإِنْتِفَاعُ بِهَا حَتَّى يُؤَدَّى بِدَلَّتِهَا ، كَمَنْ غَصَبَ شَاةً وَذَبَحَهَا وَشَوَاهَا أَوْ طَبَخَهَا أَوْ حَنَطَهَا لَطَحْنَهَا أَوْ خَلَبَهَا فَلَتَأْخُذَهُ سَيِّئًا أَوْ صَفَرًا فَعَمَلُهُ آثِمَةٌ ) وَهَذَا كُلُّهُ عِنْدَنَا .

وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ اللَّهُ : لَا يَنْقُطِعُ حَقُّ الْمَالِكِ وَهُوَ رَوَايَةٌ عَنْ أَبِي يُوسُفَ رَحِمَهُ اللَّهُ ، غَيْرَ أَنَّهُ إِذَا اخْتَارَ أَخَذَ الدَّقِيقَ لَا يُضْمَنُ النُّقْصَانُ عِنْدَهُ ؛ لِأَنَّهُ يُؤَدَّى إِلَى الرُّبَا ، وَعِنْدَ الشَّافِعِيِّ يُضْمَنُ ، وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ يُزَوَّلُ مِلْكُهُ عَنْهُ لِكُنْهَ بَيَاعٍ فِي ذَنْبِهِ وَهُوَ أَحَقُّ بِهِ مِنَ الْغُرْمَاءِ بَعْدَ مَوْتِهِ .

لِلشَّافِعِيِّ أَنَّ الْعَيْنَ بَاقِيَةً فَيَسْقَى عَلَى مِلْكِهِ وَتَتَبَعُهُ الصَّنْعَةُ كَمَا إِذَا هَبَّتِ الرِّيحُ فِي الْحِنْطَةِ وَأَلْقَتْهَا فِي طَاحُونَةٍ فَطُحِنَتْ . وَلَا مُغْتَبَرٌ بِفِعْلِهِ ؛ لِأَنَّهُ مَخْطُورٌ فَلَا يَصْلُحُ سَبَبًا لِلْمِلْكِ عَلَى مَا عُرِفَ ، فَصَارَ كَمَا إِذَا انْعَدَمَ الْفِعْلُ أَصْلًا وَصَارَ كَمَا إِذَا ذَبَحَ الشَّاةَ الْمَغْصُوبَةَ وَسَلَخَهَا وَأَرَاكَهَا .

وَلَمَّا أَنَّهُ أَخَذَتْ صَنْعَةً مُتَقَوِّمَةً صَبَرَ حَقُّ الْمَالِكِ هَالِكًا مِنْ وَجْهِهِ ، أَلَا تَرَى أَنَّهُ تَبَدَّلَ

الاسْمُ وَلَآتِ مُعْظَمُ الْمَقَاصِدِ وَحَقُّهُ فِي الصَّنْعَةِ قَائِمٌ مِنْ كُلِّ وَجْهِ فَيَتَرَجَّعُ عَلَى الْأَصْلِ  
الَّذِي هُوَ قَائِمٌ مِنْ وَجْهِ، وَلَا نَجْعَلُهُ سَبَبًا لِلْمِلْكِ مِنْ حَيْثُ إِنَّهُ مَحْظُورٌ، بَلْ مِنْ  
حَيْثُ إِنَّهُ اخْتِذَاتِ الصَّنْعَةِ، بِخِلَافِ الشَّاةِ؛ لِأَنَّ اسْمَهَا بَاقٍ بَعْدَ الذَّبْحِ وَالسَّلَخِ، وَهَذَا  
الْوَجْهُ يَشْمَلُ الْفُضُولَ الْمَذْكُورَةَ وَيَتَفَرَّغُ عَلَيْهِ غَيْرُهَا فَاحْفَظْهُ.  
وَقَوْلُهُ وَلَا يَحِلُّ لَهُ الْإِنْتِصَاعُ بِهَا حَتَّى يُؤْذَى بِذَلِكَ اسْتِحْسَانٌ وَالْقِيَاسُ أَنَّ يَكُونُ لَهُ  
ذَلِكَ وَهُوَ.

ترجمہ

اور جب غاصب کے عمل کی وجہ سے غصب شدہ چیز کے عین میں کوئی تبدیلی رونما ہوگئی اور اس کا نام دفائعہ ختم ہو کر رہ گیا ہے تو  
اس عین سے مقصوب منہ سے ملکیت ختم ہو جائے گی۔ اور غاصب اس کا مالک بن جائے گا اور وہ اس کا حمان دے گا۔ اور اس کے  
بدل کی ادائیگی تک غاصب کیلئے نفع حلال نہ ہوگا جس طرح کسی شخص نے بکری غصب کی اور اس کو ذبح کر کے پکاتے ہوئے کھا گیا  
ہے یا پھر گندم کو غصب کر کے اس نے آٹا بنالیا ہے۔ یا پھر اس نے لوہا بنا کر اس کی تلوار بنادی ہے یا اس نے مٹیل کو غصب کر کے اس  
کے برتن بنادیے ہیں۔ یہ تمام مسائل ہمارے نزدیک ہیں۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا کہ غصب سے مالک کا حق ختم نہ ہوگا۔ اور امام ابو یوسف علیہ الرحمہ سے بھی ایک روایت  
اسی طرح ہے۔ لیکن جب مالک آٹا لینے کو اختیار کرے گا تو امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کے نزدیک نقصان کا حمان لے گا اور انہی سے  
دوسری روایت یہ ہے کہ مقصوبہ چیز سے مالک کی ملکیت ختم ہو جاتی ہے۔ مگر مالک کے قرض کی ادائیگی کیلئے اس چیز کو فروخت کیا  
جائے گا۔ اور غاصب کی وفات کے بعد غرماء کے مقابلے میں مالک اس کا سب سے زیادہ حقدار بنے گا۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ کی دلیل یہ ہے کہ جب عین مقصوبہ موجود ہے۔ پس اس پر مالک کی ملکیت باقی رہے گی۔ اور وہ  
کام اس کے تابع ہو جائے گا جس طرح جب گندم پر ہوا چلی اور اس کو اڑا کر دوسری بجلی میں اس نے ڈال دیا اور اس کے بعد وہ بجلی  
اس کو چیں دیتی ہے۔

اور غاصب کے عمل کا کوئی اعتبار نہ کیا جائے گا۔ کیونکہ غاصب کا فعل شرعی طور پر منع ہے۔ لہذا وہ ملکیت کا سبب نہ بنے گا۔ جس  
طرح پہلے بتادیا گیا ہے اور یہ اسی طرح ہو جائے گا جیسے اس نے کوئی کام کیا ہی نہیں ہے۔ جس طرح غاصب نے مقصوبہ بکری کو ذبح  
کرتے ہوئے اس کا کھال اتار لی اور اس کے کٹڑے کٹڑے کر دیے ہیں۔ ہماری دلیل یہ ہے کہ غاصب نے اپنے کام سے ایک قیمتی  
چیز کو بنالیا ہے جو ایک طرح سے مالک کا حق ہلاک ہو گیا ہے کیا آپ غور و فکر نہیں کرتے کہ اس چیز کا تو نام بھی بدل چکا ہے اور اس کے  
اہم مقاصد ختم ہو گئے ہیں۔ اور اس میں ہر طرح سے غاصب کا حق پایا جا رہا ہے۔ پس یہی حق اس حق سے زیادہ ترجیح یافتہ ہوگا جو

ایک طرح ختم ہو چکا ہے۔ اور غاصب کے عمل کی ممانعت کے سبب ہم اس کو ملکیت کا سبب قرار نہیں دیں گے۔ بلکہ صنعت محرم کے پیدا ہو جانے کے سبب سے ہم اس کو ملکیت کا سبب قرار دے رہے ہیں۔

البتہ بکری والا مسئلہ اس کے برعکس ہے کیونکہ ذبح کرنے اور اس کی کھال اتارنے کے بعد بھی بکری کا نام باقی رہتا ہے اور یہ علت سارے مسائل کو شامل ہے۔ اور اس پر دوسری کئی جزئیات کا استنباط بھی ہوتا ہے۔ لہذا اسی کو اچھی طرح سمجھ لینا چاہیے۔ اور ماتن یہ قول کہ اس کا نفع اس کیلئے حلال نہیں ہے یہ استحسان کی دلیل پر پایا جاتا ہے۔ جبکہ قیاس کا تقاضہ یہ ہے کہ ادائے بدل سے پہلے بھی اس کا نفع اٹھانے کا حق ہے۔

مقصود یہ کہ عین میں تبدیلی کے سبب حق مالک نہ ہونے میں مذاہب اربعہ

علامہ علی بن سلطان محمد نقلی علیہ الرحمہ کہتے ہیں اور جب غاصب کے عمل کی وجہ سے غصب شدہ چیز کے عین میں کوئی تبدیلی رونما ہو گئی اور اس کا نام و قاعدہ ختم ہو کر رہ گیا ہے تو اس عین سے مقصود منہ سے ملکیت ختم ہو جائے گی۔ اور غاصب اس کا مالک بن جائے گا اور وہ اس کا حاکم بنے گا۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا کہ غصب سے مالک کا حق ختم نہ ہوگا۔ اور امام ابو یوسف علیہ الرحمہ سے بھی ایک روایت اسی طرح ہے۔ حضرت امام احمد اور امام مالک علیہما الرحمہ نے بھی اسی طرح کہا ہے۔ (شرح الوقایہ، کتاب غصب، بیروت)

اشتقاق غاصب میں دلیل استحسان کا بیان

قَوْلُ السَّحْسَنِ وَزُفَرٍ ، وَهَكَذَا عَنْ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ رَوَاهُ الْفَقِيهُ أَبُو الْوَلِيدِ . وَوَجْهُهُ تَبَوُّثُ الْمِلْكِ الْمُطْلَقِ لِلتَّصَرُّفِ ، أَلَا تَرَى أَنَّهُ لَوْ وَهَبَهُ أَوْ بَاعَهُ جَارٌ . وَجْهٌ لِإِسْتِحْسَانِ قَوْلِهِ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (فِي الشَّأْنِ الْمَذْبُوحَةِ الْمُضْلِيَةِ بِغَيْرِ رِضَاءِ صَاحِبِهَا أَطْعَمُوهَا الْأَسَارَى) " أَفَادَ الْأَمْرُ بِالنَّصْقِ رَوَّالَ مَلِكِ الْمَالِكِ وَحُرْمَةِ الْإِنْتِفَاعِ لِلْغَاصِبِ قَبْلَ الْإِزْضَاءِ ، وَلَئِنْ فِي إِتَابَةِ الْإِنْتِفَاعِ فَتَحَ بَابُ الْغَضَبِ فَيَحْرُمُ قَبْلَ الْإِزْضَاءِ حَسْمًا لِمَادَّةِ الْفَسَادِ وَلِنَفَاضِ بَيْعِهِ وَهَبِهِ مَعَ الْحُرْمَةِ لِقِيَامِ الْمِلْكِ كَمَا فِي الْمَلِكِ الْفَاسِدِ .

وَإِذَا أَكْدَى الْبَدَلُ يَسَاحُ لَهُ ، لِأَنَّ حَقَّ الْمَالِكِ صَارَ مُوَلَّى بِابْتَدَالٍ فَحَصَلَتْ مَبَادَلَةٌ بِالتَّرَاضَى ، وَكَذَلِكَ إِذَا أَبْرَأَهُ لِسُقُوطِ حَقِّهِ بِهِ ، وَكَذَا إِذَا أَكْدَى بِالْقَضَاءِ أَوْ ضَمِنَهُ الْحَاكِمُ أَوْ ضَمِنَهُ الْمَالِكُ لَوْجُودِ الرِّضَا مِنْهُ ، لِأَنَّهُ لَا يَقْضَى إِلَّا بِطَلَبِهِ ، وَعَلَى هَذَا

اَلْخِلَافِ اِذَا غَضِبَ حِنْطَةً فَرَزَعَهَا اَوْ نَوَاقَ فَعَرَسَهَا غَيْرَ اَنَّهُ عِنْدَ اَبِي يُوسُفَ يَبَاحُ  
الْاِنْتِفَاعُ فِيهِمَا قَبْلَ اَدَاءِ الضَّمَانِ لِوُجُودِ الْاِسْتِهْلَاكِ مِنْ كُلِّ وَجْهِ، بِخِلَافِ مَا تَقَدَّمَ  
لِقِيَامِ التَّمَيِّنِ فِيهِ مِنْ وَجْهِ. وَلِیَ الْحِنْطَةِ يَزْرَعُهَا لَا يَتَصَدَّقُ بِالْفَضْلِ عِنْدَهُ خِلَافًا لَهَا،  
وَأَصْلُهُ مَا تَقَدَّمَ.

ترجمہ

حضرت امام زفر اور امام حسن علیہما الرحمہ کا قول بھی مذکورہ مسئلہ میں یہی ہے۔ حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ سے ایک روایت  
اسی طرح ہے۔ اور اس کو فقیر ابویوسف علیہ الرحمہ نے روایت کیا ہے۔ جبکہ قیاس کی دلیل یہ ہے کہ غصب کرنے کے سبب سے غاصب  
کو ایسی ملکیت ملی ہے جو اس کے حق میں تصرف کو جائز قرار دینے والی ہے۔ کیا آپ غور و فکر نہیں کرتے کہ جب غاصب مفسد بہ چیز کو  
بہرہ کر دیتا ہے یا اس کو بیچ دیتا ہے تو یہ بھی جائز ہے۔

احسان کی دلیل یہ ہے کہ مالک کی اجازت کے بغیر بکری کا گوشت پکا کر کھانا یہ ایسا عمل ہے جس کے بارے میں نبی  
کریم ﷺ کا ارشاد ہے۔ اس کو قیدیوں کو کھلاؤ۔“ صدقہ کر دینے کے اس فرمان سے پتہ چلا کہ غاصب کے فعل کے سبب مالک کی  
ملکیت ختم ہو چکی ہے۔ اور مالک کی اجازت سے پہلے غاصب کیلئے اس سے نفع اٹھانا حرام ہے۔ کیونکہ اس طرح مباح کرنے کی  
صورت میں غصب کو عام کرنا لازم آئے گا۔ پس خدا کو ختم کرنے کیلئے اجازت سے پہلے نفع اٹھانا حرام قرار دیا گیا ہے۔ جبکہ اس  
حرمت کے باوجود غاصب کیلئے بیچ دہر جائز ہے کیونکہ غاصب مفسد بہ چیز کا مالک بن چکا ہے۔ جس طرح بیچ فاسد اور ملکیت فاسدہ  
میں ملکیت ثابت ہو جاتی ہے۔ اور غاصب جب بدل کر دے گا تو اس کیلئے نفع اٹھانا مباح ہو جائے گا کیونکہ بدل کے سبب سے  
مالک کا حق ادا ہو چکا ہے اور آپس کی رضامندی کے سبب مبادلہ واقع ہو چکا ہے۔

اور جب مالک نے غاصب کو بدل یا ضمان سے بری کر دیا ہے تب بھی اس کیلئے نفع اٹھانا حلال ہو جائے گا کیونکہ برأت کے  
سبب مالک کا ساتھ ہو چکا ہے۔ اور جب قاضی کی قضاء کے مطابق غاصب نے بدل ادا کر دیا ہے یا حاکم نے اس سے ضمان وصول  
کر لیا ہے۔ یا پھر مالک نے ضمان لیا ہے تب بھی اس کیلئے نفع اٹھانا حلال ہو جائے گا کیونکہ مالک کی رضا پائی جا رہی ہے۔ اور قاضی  
نبی مالک کی طلب کے سوا کوئی فیصلہ کرنے والا نہیں ہے۔

اور اسی اختلاف کے مطابق یہ مسئلہ بھی بیان کیا گیا ہے کہ جب غاصب نے گندم کو غصب کرتے ہوئے اس کی بجوائی کر دی  
ہے یا اس نے کوئی مفصلی غصب کر کے اس کو زمین میں لگا دیا ہے۔ البتہ امام ابو یوسف علیہ الرحمہ مذکورہ دونوں مسائل میں ضمان کی  
ادائیگی سے پہلے اس کیلئے نفع اٹھانا حلال ہے۔ کیونکہ ایک طرح سے ملاکت موجود ہے۔ بہ خلاف سابقہ مسائل کے کیونکہ ان میں ایک  
طرح سے عین موجود ہے۔ اور اس گندم کے بارے میں جس کی زراعت کوئی غاصب کرنے والا ہے۔ امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کے

نزدیک اس میں غاصب نفع کو صدقہ نہیں کرے گا۔ جبکہ اس میں طرفین کا اختلاف ہے جس کی دلیل بیان کر دی گئی ہے۔

دلیل استحسان کا حدیث سے استدلال کرنے کا بیان

عام، کلیب ایک انصاری شخص سے روایت ہے کہ ہم رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کے ساتھ ایک جنازہ میں گئے میں نے دیکھا کہ آپ قبر کے پاس کھڑے ہوئے قبر کو دھونے والے کو تعلیم دے رہے ہیں کہ پانچویں کی طرف ذرا اور کھول سر کی طرف ذرا اور کشادہ کر۔ جب آپ تدفین سے فارغ ہو کر لوٹے تو دعوت کرنے والی عورت کی طرف سے ایک شخص آپ کو بلائے آیا آپ اس کے گھر تشریف لے گئے۔ کھانا لایا گیا تو پہلے آپ نے کھانے کے لیے ہاتھ بڑھا یا اس کے بعد دوسرے لوگوں نے ہاتھ بڑھا یا اور کھانا شروع کر دیا ہمارے بزرگوں نے حضور صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کو دیکھا کہ آپ ایک حق لقمہ کو چبا رہے ہیں لیکن نگلتے نہیں اس کے بعد آپ نے فرمایا مجھے ایسا معلوم ہوتا ہے کہ یہ گوشت ایسی بکری کا ہے جو مالک کی مرضی کے بغیر حاصل کی گئی ہے یہ سن کر اس عورت نے کہلویا کہ یا رسول اللہ ﷺ میں نے نتیج (بکریوں کا بازار) میں اپنا ایک آدمی بکری کی خریداری کے لیے بھیجا لیکن وہاں بکری نہ ملی تو میں نے اپنے پڑوس کے پاس کہلا بھیجا کہ جو بکری تم نے خریدی ہے وہ اسی قیمت پر مجھ کو دیدو۔ اتفاق سے وہ پڑوسی بھی اپنے گھر میں موجود نہ تھا۔ میں نے اس کی بیوی سے کہلا بھیجا تو اس نے وہ بکری میرے پاس بھیج دی۔ آپ نے فرمایا یہ گوشت قیدیوں کو کھلا دے۔ (سنن ابوداؤد: جلد دوم: حدیث نمبر 1556)

سو نا چاندی کو غصب کر کے در اہم و دینار بنانے کا بیان

قَالَ (وَإِنْ غَصَبَ فِضَّةً أَوْ ذَهَبًا فَضَرَبَهَا دَرَاهِمَ أَوْ دَنَابِيرَ أَوْ آتَا بِهَا لَمْ يَزَلْ مِلْكًا مَالِكِهَا عَنْهَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ فَيَأْخُذُهَا وَلَا شَيْءَ لِلْغَاصِبِ، وَقَالَا: يَمْلِكُهَا الْغَاصِبُ وَعَلَيْهِ مِثْلُهَا)؛ لِأَنَّهُ أَخَذَتْ صَنْعَةً مُغْتَبَرَةً صَبَّرَ حَقَّ الْمَالِكِ هَالِكًا مِنْ وَجْهِ، أَلَا تَرَى أَنَّهُ كَسَرَهُ وَقَاتَ بَعْضُ الْمَقَاصِدِ وَالتَّبَرُّ لَا يَصْلُحُ رَأْسَ الْمَالِ فِي الْمَضَارِبَاتِ وَالشَّرِكَاتِ وَالْمَضْرُوبُ يَصْلُحُ لِذَلِكَ.

وَلَوْ أَنَّ الْعَيْنَ بَاقِي مِنْ كُلِّ وَجْهِ، أَلَا تَرَى أَنَّ الْإِسْمَ بَاقٍ وَمَعْنَاهُ الْأَصْلِيُّ النَّمِينَةُ وَكَوْنُهُ مَوْزُونًا وَأَنَّهُ بَاقٍ حَتَّى يَجْرِيَ فِيهِ الرِّبَا بِاعْتِبَارِهِ وَصَلَابَتِهِ لِرَأْسِ الْمَالِ مِنْ أَحْكَامِ الصَّنْعَةِ دُونَ الْعَيْنِ، وَكَذَا الصَّنْعَةُ فِيهَا غَيْرُ مُتَقَوِّمَةٍ مُطْلَقًا، لِأَنَّهُ لَا قِيَمَةَ لَهَا عِنْدَ الْمُقَابَلَةِ بِجَنْسِهَا.

ترجمہ

اور جب شخص نے سونا چاندی کو غصب کر کے انہیں ڈھالتے ہوئے درہم و دینار بنا ڈالے یا اس نے برتن بنائے ہیں۔ تو حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک اس کے مالک کی ملکیت ختم نہ ہوگی۔ پس مالک ان کو لینے والا ہوگا۔ اور غاصب کو کچھ نہ ملے گا۔

صاحبین نے کہا ہے کہ غاصب ان کا مالک بن جائے گا اور اس پر ان کی غسل کو واپس کرنا لازم ہوگا۔ کیونکہ غاصب ایک متقوم چیز کو بنانے والا ہے۔ جس سے ایک طرح مالک کا حق ہلاک ہونے والا ہے۔ کیا آپ غور و فکر نہیں کرتے ہیں کہ جب اس نے انہیں توڑ دیا ہے۔ اور اس کے کچھ مقاصد ختم بھی ہو چکے ہیں۔ جبکہ مضاربات و شرکات میں ڈلی رائس المال نہیں بن سکتی۔ حالانکہ مضروب رائس المال بننے والا ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ عین تو ہر طرح سے باقی ہے۔ کیا آپ غور و فکر نہیں کرتے کہ اس کا نام باقی ہے اور اصلی چیز یعنی قیمت اور اس کا وزن سب کچھ موجود ہے۔ یہاں تک کہ وزنی ہونے کے سبب سے اس میں سود بھی جاری ہوتا ہے جبکہ اس کا رائس المال کے قابل ہوتا یہ صنعت کاری کے کاموں میں سے ہے۔ جبکہ یہ عین کے کاموں سے نہیں ہے اور اس میں مطلق طور صنعت کوئی متقوم چیز نہیں ہے۔ کیونکہ جب اس کو ہم جنس کے مقابلے میں لائیں گے تو اس وقت اس کوئی قیمت نہیں ہوتی۔

صنعتی چیزوں کا حدود وزن سے زیادہ نہ ہونے کا بیان

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب چاندی کی چیز پر سونے کا طبع تھا غاصب نے طبع دور کر دیا مالک کو اختیار ہے کہ اپنی یہی چیز لے لے اور نقصان کا معاوضہ کچھ نہیں لے سکتا اور چاہے تو غیر جنس سے اس طبع شدہ چیز کی قیمت کا ٹاوان لے اور اگر بیع میں یہی صورت ہوتی کہ طبع شدہ چیز خرید کر مشتری نے اس کے طبع کو دور کر دیا پھر اس کے بعد اس چیز کے کسی عیب سابق پر مطلع ہوا تو نہ چیز کو واپس کر سکتا کہ اس نے اس میں ایک جدید عیب پیدا کر دیا اور نہ نقصان لے سکتا کہ سود ہوگا۔ (در مختار کتاب غصب، بیروت، فتاویٰ شامی، کتاب غصب، بیروت)

اور تاجیہ لوہے مثیل کی چیزیں اگر اپنی صنعت کی وجہ سے حدود وزن سے خارج نہ ہوئی ہوں یعنی اب بھی وہ وزن سے بکتی ہوں اور ان کو غاصب نے خراب کر ڈالا تو مالک کو اختیار ہے کہ اسی جنس کو ٹاوان میں لے اور اس صورت میں کچھ زیادہ نہیں لے سکتا اور چاہے تو روپے پیسے سے اس کی قیمت لے لے خرابی تھوڑی ہو یا زیادہ سب کا ایک حکم ہے۔ اور اگر حدود وزن سے خارج ہو کر گنتی سے بکتی ہوں تو اگر تھوڑا نقصان ہے مالک یہی کر سکتا ہے کہ چیز اپنے پاس رکھ لے اور نقصان کا معاوضہ لے، چیز غاصب کو دے کر قیمت نہیں لے سکتا اور اگر زیادہ عیب پیدا ہو گیا ہے تو اختیار ہے کہ چیز دیدے اور قیمت لے لے یا چیز رکھ لے اور نقصان وصول

کرے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب غصب، بیروت)

### امتیاز نہ رہنے سے ثبوت شرکت کا بیان

حضرت علی بن عامر رحمہ اللہ تعالیٰ علیہ کہتے ہیں میں نے امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ سے سوال کیا کہ ایک شخص کا ایک روپیہ دوسرے کے دورو پے میں مل گیا اُس کے پاس سے دورو پے جاتے رہے ایک باقی ہے اور معلوم نہیں یہ کس کا روپیہ ہے اس کا کیا حکم ہے امام نے فرمایا وہ جو باقی ہے اُس میں سے ایک تہائی ایک روپیہ والے کی ہے اور دو تہائیاں دورو پے والے کی۔ علی بن عامر کہتے ہیں۔

اس کے بعد میں ابن شبرمہ رحمہ اللہ تعالیٰ علیہ سے ملا اور ان سے بھی یہی سوال کیا انھوں نے کہا تم نے اس کو کسی اور سے بھی پوچھا ہے میں نے کہا ہاں ابو حنیفہ رحمۃ اللہ تعالیٰ علیہ سے پوچھا ہے ابن شبرمہ نے کہا انھوں نے یہ جواب دیا ہوگا میں نے کہا ہاں۔ ابن شبرمہ نے کہا انھوں نے غلط جواب دیا اس لیے کہ دورو پے جو کم ہو گئے اون میں ایک تو یقیناً اُس کا ہے جس کے دورو پے تھے اور ایک میں احتمال ہے کہ اُس کا ہو یا ایک روپیہ والے کا ہو اور جو باقی ہے اس میں بھی احتمال ہے کہ دو والے کا ہو یا ایک والے کا دونوں برابر کا احتمال رکھتے ہیں لہذا النصف نصف دونوں بانٹ لیں۔

کہتے ہیں مجھے ابن شبرمہ کا جواب بہت پسند آیا پھر میں امام اعظم (رضی اللہ تعالیٰ عنہ) سے ملا اور ان سے کہا کہ اس مسئلہ میں آپ کے خلاف جواب ملا ہے امام (رضی اللہ تعالیٰ عنہ) نے فرمایا کیا تم ابن شبرمہ (رحمۃ اللہ تعالیٰ علیہ) کے پاس گئے تھے میں نے کہا ہاں۔ فرمایا انھوں نے تم سے یہ کہا ہے وہ سب باتیں بیان کر دیں میں نے کہا ہاں۔

فرمایا کہ جب تینوں روپے مل گئے اور امتیاز باقی نہ رہا تو ہر روپیہ میں دونوں شریک ہو گئے ایک والے کی ایک تہائی اور دو والے کی دو تہائیاں پھر جب دو کم ہو گئے تو دونوں کی شرکت کے دورو پے کم ہوئے اور جو باقی ہے یہ بھی دونوں کی شرکت کا ہے کیا ایک تہائی ایک کی اور دو تہائیاں دوسرے کی۔ (جو ہرہ نہرہ، کتاب غصب، لاہور)

### خالی زمین غصب کر کے مکان بنانے کا بیان

قَالَ (وَمِنْ غَصَبٍ سَاجَةٍ لَبَنِي عَلِيَّهَا زَالَ مَلِكُ مَالِكِيهَا عَنْهَا وَلَزِمَ الْغَاصِبَ قِيمَتُهَا) وَقَالَ الشَّافِعِيُّ: لِلْمَالِكِ اخْذُهَا، وَالْوَجْهُ مِنَ الْجَائِزِينَ قَدْ مَنَاهُ. وَوَجْهٌ آخَرُ لَنَا فِيهِ أَنَّ فِيمَا ذَهَبَ إِلَيْهِ إِضْرَارًا بِالْغَاصِبِ يَنْقُضُ بِنَائِهِ الْخَصَائِلَ مِنْ غَيْرِ خَلْفٍ، وَضَرَرُ الْمَالِكِ فِيمَا ذَهَبْنَا إِلَيْهِ مَجْبُورٌ بِالْقِيَمَةِ فَضَارَ كَمَا إِذَا خَاطَ بِالْخَيْطِ الْمَغْصُوبِ بَطْنَ جَارِيَتِهِ أَوْ عَبْدَهُ أَوْ أَذْخَلَ اللَّوْحَ الْمَغْصُوبَ فِي سَفِينَتِهِ. ثُمَّ قَالَ الْكُرْخِيُّ وَالْفَقِيهُ أَبُو جَعْفَرٍ: إِنَّمَا لَا يُنْقَضُ إِذَا بَنَى فِي حَوَالِي السَّاجَةِ، مَا إِذَا بَنَى عَلَى نَفْسِ السَّاجَةِ يُنْقَضُ

لَا لَّهُ مُتَعَدِّلٌ فِيهِ. وَجَوَابُ الْكِتَابِ يُؤَدُّ ذَلِكَ وَهُوَ الْأَصَحُّ .

ترجمہ

اور جب کسی شخص نے خالی زمین کو نصب کر کے اس پر مکان بنا دیا تو اس سے بھی مالک کی ملکیت ختم ہو جائے گی۔ اور عاصب پر اس کی قیمت واجب ہو جائے گی۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے مالک کو وہ خالی پلاٹ واپس لینے کا اختیار ہوگا۔ ان دونوں فریقوں کی دلیل ہم بیان کر آئے ہیں۔ اور اسی مسئلہ میں ہمارے پاس ایک دوسری دلیل یہ بھی ہے کہ امام شافعی علیہ الرحمہ نے جس حالت کو اختیار کیا ہے اس میں عاصب کا نقصان ہے۔ کیونکہ اس کی بنائی گئی عمارت بغیر کسی بدل کے ٹوٹ جائے گی۔ اور ہماری اختیار کردہ حالت میں اگرچہ مالک کا نقصان ہے مگر وہ توقیت کے سبب دور ہو جائے گا۔ اور یہ اسی طرح ہو جائے گا، کہ جب عاصب کرنے والے عاصب نے دھامکے سے اپنے غلام یا باندی کا پیٹ سی دیا ہے یا اس نے اپنی کشتی میں نصب کردہ تختہ نصب کر دیا ہے۔

حضرت امام کرخی اور فقیہ ہند اونی نے کہا ہے کہ عاصب کی عمارت کو اس حالت میں توڑا جائے گا جبکہ اس نے خالی پلاٹ کے ارد گرد تعمیر کیا ہے۔ اور اگر اس نے اسی جگہ پر تعمیر کیا ہے تو پھر اس کو توڑ دیا جائے گا۔ کیونکہ اس تعمیر میں عاصب ظلم کرنے والا ہے جبکہ امام قدوری علیہ الرحمہ کا حکم اس معاملہ کو رد کرنے والا ہے اور زیادہ صحیح بھی اسی طرح ہے۔

شرح

اور جب کسی شخص نے زمین نصب کر کے اس میں عمارت بنائی یا درخت لگائے عاصب کو حکم دیا جائے گا کہ اپنی عمارت اٹھالے یا اور درخت کاٹ لے اور اگر عمارت و درخت کے ٹکالے میں زمین خراب ہوئے گا اندیشہ ہو تو مالک زمین درخت یا عمارت کی قیمت دیدے اور یہ اس کے ہو جائیں گے۔ قیمت اس طرح دلائی جائے گی کہ دیکھا جائے تنہا زمین کی کیا قیمت ہے اور زمین کی مع عمارت یا درخت کے کیا قیمت ہے جو کچھ زیادتی ہو وہ عاصب کو رلا دی جائے۔

اور جب زمین نصب کر کے اسی زمین کی مٹی سے دیوار بنوائی تو یہ دیوار بھی مالک زمین کی ہے اس کا معاوضہ عاصب کو نہیں ملے گا۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب نصب، بیروت)

نصب کر کے بکری کو ذبح کر دینے کا بیان

قَالَ (وَمِنْ ذَنْبِ شَاةٍ غَيْرِهِ فَمَالُكُهَا بِالْخِيَارِ ، إِنْ شَاءَ حَصَمَتْهُ قِيمَتُهَا وَسَلَّمَهَا إِلَيْهِ ، وَإِنْ شَاءَ حَصَمَتْهُ نَقْصَانُهَا ، وَكَذَا الْبُجُورُ ، وَكَذَا إِذَا قَطَعَ يَدَهُمَا ) هَذَا هُوَ ظَاهِرُ الرُّوَايَةِ . وَجْهُهُ أَنَّهُ إِتْلَافٌ مِنْ وَجْهِ بِإِغْتِيَابِ قُوْتِ بَعْضِ الْأَغْرَاضِ مِنَ الْحَمَلِ وَالذَّرِّ وَالنَّسْلِ وَبَقَاءِ بَعْضِهَا وَهُوَ اللَّحْمُ فَصَارَ كَالْخَرْقِ الْفَاحِشِ فِي الثَّوْبِ ، وَلَوْ كَانَتْ الدَّابَّةُ غَيْرَ



مَا كُولِ اللَّحْمِ لَقَطَعَ الْغَاصِبُ طَرَفَهَا لِلْمَالِكِ أَنْ يُضْمَنَهُ جَمِيعَ قِيَمَتِهَا لَوْ جُودَ  
الْمُسْتَهْلَكُ مِنْ كُلِّ وَجْهِ، بِخِلَافِ لَقَطَعَ طَرَفِ الْقَبْدِ الْمَمْلُوكِ حَيْثُ يَأْخُذُهُ مَعَ  
أَرْضِ الْمَقْطُوعِ، لِأَنَّ الْقَدِيمَ يَبْقَى مُتَّفَعًا بِهِ بَعْدَ لَقَطْعِ الطَّرَفِ.

ترجمہ

اور جب کسی شخص نے دوسرے کی بکری کو غصب کیا اور اس کو ذبح کر دیا ہے تو اس کے مالک کیلئے اختیار ہوگا کہ وہ غاصب سے  
بکری کا ضمان لے اور بکری غاصب کے پاس رہے۔ اور اگر وہ چاہے تو اس کی قیمت میں جس قدر نقصان ہوا ہو بطور ضمان اس سے  
وصول کرے۔ اور اونٹ کو غصب کر کے ذبح کرنے کا حکم بھی اسی طرح ہے۔

اور جب غاصب اونٹ اور بکری کا ہاتھ کاٹ دے تب بھی یہی حکم ہے۔ اور ظاہر الروایت میں بھی اسی طرح ہے۔ اور اس کی  
دلیل یہ ہے کہ بعض مقاصد کے فوت ہونے یعنی حمل، دودھ اور نسل وغیرہ کے فوت ہونے کی وجہ سے یہ ایک طرح کا تلف ہے جبکہ  
بعض مقاصد یعنی جس طرح گوشت وغیرہ ہے وہ باقی ہیں۔ لہذا یہ اسی طرح ہو جائے گا کہ جب کچر زیادہ پھٹا ہوا ہے۔

اور اگر وہ جانور ایسا ہے جس کا گوشت نہیں کھایا جاتا اور غاصب نے اس کا کوئی حصہ کاٹ دیا ہے تو اب مالک کیلئے غاصب  
سے ساری قیمت لینے کا اختیار ہوگا۔ کیونکہ اس میں ہر طرح تلف کرنا پایا جا رہا ہے۔ یہ خلاف مملوک کے کہ جب اس کا کوئی حصہ کاٹ  
دیا ہے۔ تو مالک کئے ہوئے حصے کی ضمان کے ساتھ ساتھ اس کو بھی لے گا۔ کیونکہ مضموع کٹ جانے کے بعد بھی انسان سے فائدہ  
اٹھایا جاسکتا ہے۔

شرح

طالعہ علاؤ الدین خفئی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب کسی بندے بکری غصب کر کے ذبح کر ڈالی اُس کا گوشت بھونا یا کھلایا گیا ہوں  
غصب کر کے آنا پھوایا یا ٹھیک میں بودیے یا لوہا غصب کر کے اُس کی تلواریں، مخمری وغیرہ بھولی یا تانبا، پیتل غصب کر کے ان کے  
برتن بنالے ان سب صورتوں میں غاصب کے ذمہ ضمان لازم ہوگا اور چیز غاصب کی ملک ہو جائے گی مگر بے رضامندی مالک  
اشفاق حلال نہیں۔ (در مختار، کتاب غصب، پیرت)

اور جب کسی شخص نے بکری ذبح کر ڈالی بلکہ بوٹی بھی بنالی تو اب بھی مالک ہی کی ملک ہے مالک کو اختیار ہے کہ بکری کی قیمت  
لے کر بکری غاصب کو دیدے یا بکری خود لے لے اور غاصب سے نقصان کا معاوضہ لے اگر بکری کا آگے کا پاؤں کاٹ لیا جب بھی  
یہی حکم ہے۔

اور جو جانور حلال نہیں ہیں اُن کے ہاتھ پاؤں کاٹ ڈالے تو کاٹنے والے پر قیمت واجب ہے۔ جانور کے کان یا دم کاٹ  
ڈالی نقصان کا تاوان دینا ہوگا۔ گھوڑا، شجر گدھا اور وہ جانور جس سے کام لیا جاتا ہے جیسے تیل، عیسینا ان کی آنکھ پھوڑ دی تو چوتھائی

قیمت تاوان دے اور جن سے کام نہیں لیا جاتا چھپے گئے، بکری ان کی آنکھ پھوڑ دی تو جو کچھ نقصان ہوا وہ تاوان دے۔ گدھے کو زخ کر ڈالا تو پوری قیمت واجب ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب غصب، ہیروت)

معمولی طور پر کپڑے کے پھٹنے پر نقصان کے ضمان کا بیان

قَالَ (وَمَنْ عَرَقَ ثَوْبَ غَيْرِهِ عَرَقًا يَسِيرًا ضَمِنَ نَقْصَانَهُ وَالثَّوْبَ لِمَالِكِهِ) : لِأَنَّ الْعَيْنَ قَائِمٌ مِنْ كُلِّ وَجْهِهِ، وَإِنَّمَا دَخَلَهُ عَيْبٌ فَيُضْمَنُهُ (وَإِنْ عَرَقَ عَرَقًا كَبِيرًا يَبْطُلُ عَامَّةُ مَنَافِعِهِ فَلِمَالِكِهِ أَنْ يَضْمَنَهُ جَمِيعَ قِيَمَتِهِ) : لِأَنَّهُ اسْتِهْلَاكَ مِنْ هَذَا الرَّجَاءِ لَكَأَنَّهُ أُخْرِقَهُ. قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ : مَعْنَاهُ يَتْرُكُ الثَّوْبَ عَلَيْهِ : وَإِنْ شَاءَ أَخَذَ الثَّوْبَ وَضَمَنَهُ النُّقْصَانَ : لِأَنَّهُ تَعَيَّبَ مِنْ وَجْهِهِ مِنْ حَيْثُ إِنَّ الْعَيْنَ بَاقِي، وَكَذَا بَعْضُ الْمَنَافِعِ قَائِمٌ، ثُمَّ إِشَارَةُ الْكِتَابِ إِلَى أَنَّ الْفَاحِشَ مَا يَبْطُلُ بِهِ عَامَّةُ الْمَنَافِعِ، وَالصَّحِيحُ أَنَّ الْفَاحِشَ مَا يَفُوتُ بِهِ بَعْضُ الْعَيْنِ وَجِنْسُ الْمَنْفَعَةِ وَيَقْبُضُ الْعَيْنُ بَعْضُ الْمَنْفَعَةِ، وَالْيَسِيرُ مَا لَا يَفُوتُ بِهِ شَيْءٌ مِنَ الْمَنْفَعَةِ، وَإِنَّمَا يَدْخُلُ فِيهِ النُّقْصَانُ : لِأَنَّ مُحْتَمَلًا جَعَلَ فِي الْأَصْلِ قُطْعَ الثَّوْبِ نَقْصَانًا فَالْفَاحِشُ وَالْقَائِمُ بِهِ بَعْضُ الْمَنَافِعِ.

ترجمہ

اور جب کسی بندے نے تھوڑا سا کپڑا پھاڑ دیا ہے تو نقصان کے ضامن ہوگا۔ اور کپڑا مالک کا ہی رہے گا۔ کیونکہ کلی طور پر عین موجود ہے۔ اور عین میں محض عیب شامل ہوا ہے۔ لہذا غاصب اسی کا ضامن بنے گا۔ اور جب اس نے اتنی مقدار میں پھاڑ دیا ہے کہ اس سبب سے اس کے منافع ضائع ہو گئے ہیں۔ تو کپڑے کے مالک کیلئے اختیار ہوگا کہ وہ خارق سے سارے کپڑے کی ضمان لے کیونکہ یہ ایسی ہلاکت ہے۔ جس طرح غاصب نے اس کو ہلا ڈالا ہے۔

مصنف رضی اللہ عنہ نے کہا ہے کہ اس کا حکم یہ ہے کہ اس کپڑے کو غاصب کے پاس چھوڑ دیا جائے اور اگر مالک چاہے تو اس کو حاصل کرے۔ اور غاصب سے نقصان کا ضمان لے کیونکہ ایک طرح سے یہی عیب ہے۔ جبکہ عین موجود ہے۔ اور بعض منافع بھی پائے جا رہے ہیں۔

حضرت امام تہذیبی علیہ الرحمہ کا فرمان کا معنی یہ ہے کہ فاحش پھٹن وہ ہے جس سے اکثر منافع ضائع یا ختم ہو جائیں۔ مگر صحیح یہ ہے کہ فاحش پھٹنا یہ ہے کہ جس کے سبب سے بعض عین اور منافع کی جنس ختم ہو جائے۔ جبکہ کچھ نفع اور کچھ عین باقی رہ جائے۔ اور آسانی وہ ہے کہ جس کے سبب کچھ بھی نفع ختم نہ ہو۔ بلکہ اس کے سبب عین میں نقصان پیدا ہو جائے۔ کیونکہ امام محمد علیہ الرحمہ نے

مبسوط میں کہڑے کے کاٹنے کو فاضل نقصان قرار دیا ہے۔ حالانکہ اس سے کچھ نفع ختم ہونے والا ہے۔

شرح

اور جب غاصب نے کپڑا غصب کیا تھا اور اس سے پھاڑ ڈالا اس میں تین صورتیں ہیں۔ (۱) اگر اس طرح پھاڑا کہ کام کا نہ رہا تو پوری قیمت تاوان دے۔ (۲) اور اگر زیادہ پھاڑا کہ اس کے بعض منافع فوت ہو گئے مگر کام کا ہے تو مالک کو اختیار ہے کہ کپڑا غاصب کو دیدے اور پوری قیمت وصول کر لے یا کپڑا خود ہی رکھ لے اور جو کمی ہو گئی اس کا تاوان لے۔ (۳) اور اگر تھوڑا پھاڑا ہے کہ اس کے منافع بدستور باقی ہیں مگر اس میں عیب پیدا ہو گیا تو مالک کو کپڑا رکھ لینا ہوگا اور نقصان کا تاوان لے سکتا ہے۔ اور اگر پھاڑا کر اس نے کچھ صنعت کی مثلاً اس کا کرتا وغیرہ بنالیا تو مالک کی ملک جاتی رہی صرف قیمت تاوان میں لے سکتا ہے۔

زمین کو غصب کرتے ہوئے درخت لگانے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ غَصَبَ أَرْضًا فَعَرَسَ فِيهَا أَوْ بَنَى قَبِيلَ لَهُ أَقْلَعَ الْبِنَاءَ وَالْفَرَسَ وَرَدَّهَا) لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ " (كَيْسٌ يَعْرِقِي ظَالِمٍ حَقًّا) " وَلَئِنْ مَلَكَ صَاحِبُ الْأَرْضِ بَاقِي، فَإِنْ الْأَرْضَ لَمْ تَصِرْ مُسْتَهْلَكَةً وَالْغَصْبُ لَا يَتَحَقَّقُ فِيهَا، وَلَا بُدَّ لِلْمَلِكِ مِنْ سَبَبٍ قَبْلُ مَرُّ الشَّاعِلِ بِتَفْرِيفِهَا، كَمَا إِذَا شَغَلَ ظَرْفٌ غَيْرَهُ بِطَعَامِهِ (فَإِنْ كَانَتْ الْأَرْضُ تَنْقُصُ بِقُلْعِ ذَلِكَ فَلِلْمَلِكِ أَنْ يَضْمَنَ لَهُ قِيَمَةَ الْبِنَاءِ وَالْفَرَسِ مَقْلُوعًا وَيَكُونَانِ لَهُ) ، لِأَنَّ فِيهِ نَظَرًا لِهَمَا وَدَفْعَ الضَّرَرِ عَنْهُمَا .

وَقَوْلُهُ قِيَمَتُهُ مَقْلُوعًا مَعْنَاهُ قِيَمَةُ بِنَاءٍ أَوْ شَجَرٍ يُؤْمَرُ بِقُلْعِهِ ؛ لِأَنَّ حَقَّهُ فِيهِ ، إِذَا لَا قَرَارَ لَهُ فِيهِ فَتَقْشَرُ الْأَرْضُ بِذَوْنِ الشَّجَرِ وَالْبِنَاءِ وَتَقْشَرُ وَبِهَا شَجَرٌ أَوْ بِنَاءٌ ، لِصَاحِبِ الْأَرْضِ أَنْ يَأْمُرَهُ بِقُلْعِهِ فَيَضْمَنَ فَضْلَ مَا بَيْنَهُمَا .

ترجمہ

فرمایا کہ جب کسی بندے نے زمین کو غصب کیا اور اس میں درخت لگائے یا اس نے مکان بنا دیا ہے تو اس سے کہہ دیا جائے کہ تم ان درختوں کو اور مکان کو اکھاڑ کر زمین مالک کے سپرد کرو۔ کیونکہ نبی کریم ﷺ نے فرمایا کہ عالم کیلئے کوئی حق نہیں ہے۔ اور یہ بھی دلیل ہے کہ زمین والے ملکیت باقی ہے۔ اور زمین ہلاک بھی نہیں ہوتی۔ لہذا زمین میں غصب یا بت نہ ہوگا کیونکہ ملکیت کیلئے سبب ملکیت کا ہونا لازم ہے پس مشغول کرنے والے کو زمین خالی کرنے کا حکم دیا جائے گا۔ جس طرح جب کوئی شخص کھانا دوسرے برتن میں ڈال دے تو اس کو بھی برتن خالی کرنے کا حکم دیا جائے گا۔ اگر ان چیزوں کو اکھاڑنے کے سبب زمین کو نقصان پہنچے والا ہے تو

مالک کو اختیار دیا جائے گا کہ وہ عاصب کو اکھاڑتی گئی عمارت یا درختوں کی قیمت ادا کر دے اور یہ دونوں امیر اس کی بیجا نہیں ہیں۔  
کیونکہ اس طرح کرنے کے سبب دونوں کیلئے فائدہ ہے اور دونوں سے نقصان بھی دور ہونے والا ہے۔

اور ماہن کے قول کو اس کھڑی ہوئی کی قیمت کا سمجھنا یہ ہے کہ ایسے مکان یا درخت کی قیمت کا ماہن جو بیجا نہ ہو اس کا حکم دیا جائے کیونکہ عاصب کا حق اسی کے مطابق ہے۔ کیونکہ عمارت و درخت کی کوئی اجنبی نہیں ہے۔ پس درخت اور عمارت کے سوا زمین کی قیمت لگائی جائے گی۔ اور اس کے بعد اس درخت اور عمارت کی قیمت لگائی جائے گی۔ اور ان دونوں قیمتوں میں جو زیادتی ہوگی وہ زمین کے مالک کو دے دی جائے گی۔

### بخاری میں کی ملکیت کا بیان

حضرت سعید بن زید سے روایت ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا جس نے غنیمت زمین آباد کی وہ کسی کی ملکیت ہوئی اور عالم کے درخت پودے اس کا حق ثابت نہیں ہوتا۔ یہ حدیث حسن غریب ہے۔

(جامع ترمذی: جلد اول: حدیث نمبر 1409)

حضرت امام مالک سے روایت ہے کہ ہشام بن عروہ کا کہنا ہے کہ عالم لوگ سے مراد یہ ہے کہ کوئی شخص پرانی زمین درخت لگائے اور پھر اس پر اپنا حق چلائے۔ امام مالک کہتے ہیں کہ عالم لوگ سے مراد یہ ہے کہ پرانی زمین میں سے کچھ بے یہ وہاں گر کا کھودے اور جبری طور پر درخت لگائے۔ (سنن ابوداؤد: جلد دوم: حدیث نمبر 1311)

### غصب شدہ کپڑے کو رنگنے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ غَصَبَ ثَوْبًا فَصَبَّغَهُ أَحْمَرَ أَوْ سَوِيْقًا فَلْتَنَّهُ بِسَمْنٍ فَصَاحِبُهُ بِالْخِيَارِ ، إِنْ شَاءَ صَمَّنَهُ قِيمَةً ثَوْبٍ أَبْيَضَ وَمِثْلَ السَّوِيْقِ وَسَلَّمَهُ لِلْغَاصِبِ ، وَإِنْ شَاءَ أَخْلَعَهَا وَغَرَّهَا مَا زَادَ الصَّبْغُ وَالسَّمْنُ فِيهَا) وَقَالَ الشَّافِعِيُّ فِي الثَّوْبِ : لِصَاحِبِهِ أَنْ يَمْسِكَهُ وَيَتَوَمَّرَ الْغَاصِبُ بِقُلْعِ الصَّبْغِ بِالْقَدْرِ الْمُمْكِنِ اِغْتِيَارًا بِفَضْلِ السَّاحَةِ بَنَى فِيهَا ، لِأَنَّ التَّمْيِيزَ مُمَكِّنٌ ، بِخِلَافِ السَّمْنِ فِي السَّوِيْقِ ؛ لِأَنَّ التَّمْيِيزَ مُعْتَدَّرٌ .

وَلَنَا مَا بَيَّنَّا أَنَّ فِيهِ رِعَايَةَ الْجَانِبَيْنِ وَالْخِيَرَةَ لِصَاحِبِ الثَّوْبِ لِكُونِهِ صَاحِبَ الْأَصْلِ ، بِخِلَافِ السَّاحَةِ بَنَى فِيهَا ؛ لِأَنَّ النِّقْضَ لَهُ بَعْدَ النِّقْضِ ؛ أَمَّا الصَّبْغُ فَيَتَلَاشَى ، وَبِخِلَافِ مَا إِذَا انْصَبَّ بِهَيُوبِ الرِّيحِ ؛ لِأَنَّهُ لَا جِنَايَةَ مِنْ صَاحِبِ الصَّبْغِ لِيُضْمَنَ الثَّوْبَ فَيَتَمَلَّكَ صَاحِبُ الْأَصْلِ الصَّبْغِ .

قَالَ أَبُو عِصْمَةَ فِي أَصْلِ الْمَسْأَلَةِ: وَإِنْ شَاءَ رَبُّ الثَّوْبِ بَاعَهُ وَيَضْرِبُ بِقِيَمَتِهِ الْبَيْضَ وَصَاحِبُ الصَّبْغِ بِمَا زَادَ الصَّبْغُ فِيهِ، لِأَنَّ لَهُ أَنْ لَا يَتَمَلَّكَ الصَّبْغُ بِالْقِيَمَةِ، وَعِنْدَ امْتِنَاعِهِ تَعَيَّنَ رِعَايَةُ الْجَانِبَيْنِ فِي الْبَيْعِ وَيَتَلَبَّى، هَذَا فِيمَا إِذَا انْصَبَّ الثَّوْبُ بِنَفْسِهِ، وَقَدْ ظَهَرَ بِمَا ذَكَرْنَا لَوَجْهِ فِي السَّوِيْقِ، غَيْرَ أَنَّ السَّوِيْقَ مِنْ ذَوَاتِ الْأَمْثَالِ فَيُضْمَنُ مِثْلَهُ وَالثَّوْبَ مِنْ ذَوَاتِ الْقِيَمِ فَيُضْمَنُ قِيَمَتَهُ.

وَقَالَ فِي الْأَصْلِ: يَضْمَنُ قِيَمَةَ السَّوِيْقِ لِأَنَّ السَّوِيْقَ يَتَفَارَقُ بِالْقَلْبِ فَلَمْ يَبْقَ مِثْلًا. وَقِيلَ الْمُرَادُ مِنْهُ الْمِثْلُ سَمَاهُ بِهِ لِقِيَامِهِ مَقَامَهُ، وَالصُّفْرَةُ كَالْحُمْرَةِ. وَلَوْ صَبَّغَهُ أَسْوَدَ فَهُوَ نَقْصَانٌ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ، وَعِنْدَهُمَا زِيَادَةٌ. وَقِيلَ هَذَا اخْتِلَافٌ عَصْرٍ وَزَمَانٍ. وَقِيلَ إِنْ كَانَ ثَوْبًا يَنْقُصُهُ السَّوَادُ فَهُوَ نَقْصَانٌ، وَإِنْ كَانَ ثَوْبًا يَزِيدُ فِيهِ السَّوَادُ فَهُوَ كَالْحُمْرَةِ وَقَدْ عُرِفَ فِي غَيْرِ هَذَا الْمَوْضِعِ.

وَلَوْ كَانَ ثَوْبًا يَنْقُصُهُ الْحُمْرَةُ بَانَ كَانَتْ قِيَمَتُهُ ثَلَاثِينَ دِرْهَمًا فَتَرَجَعَتْ بِالصَّبْغِ إِلَى عَشْرِينَ، لَعَنَ مُحَمَّدٌ أَنَّهُ يَنْظُرُ إِلَى ثَوْبٍ تَزِيدُ فِيهِ الْحُمْرَةُ، فَإِنْ كَانَتْ الزِّيَادَةُ خُمُسَةً يَأْخُذْ ثَوْبَهُ وَخُمُسَةَ دِرْهَمٍ، لِأَنَّ إِحْدَى الْخُمُسَتَيْنِ جَبْرَتْ بِالصَّبْغِ.

ترجمہ

اور جب کسی بندے نے کوئی کپڑا غصب کرتے ہوئے اس کو سرخ رنگ میں رنگ دیا ہے اور اس نے ستو کو غصب کر کے اس کو گہی کے ساتھ کس کر دیا ہے تو مالک کیلئے اختیار ہوگا اگر وہ چاہے تو غصب سے سفید کپڑے کی قیمت اور ستو کی طرح کے ستو وصول کرے۔ اور مضبوط چیز غصب کے حوالے کر دے۔ اور اگر وہ چاہے تو وہ کپڑے اور ستو وصول کرے اور گہی اور نکلنے کے سبب جو ان میں اضافہ ہوا ہے اس کا تادان ادا کر دے۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ کا کپڑے کے بارے میں یہ قول ہے کہ مالک کو یہ حق حاصل ہے کہ وہ کپڑے کو روک لے اور جتنا ممکن ہو وہ مالک کو رنگ نکالنے کا کہے۔ اور اس مسئلہ کو مالکان کے درمیان حصہ میں خالی جگہ پر تقریر کرنے پر قیاس کیا گیا ہے۔ کیونکہ کپڑے اور رنگ میں فرق کرنا ممکن ہے۔ یہ خلاف ستو کے گہی والے مسئلہ میں کیونکہ گہی کو ستو سے الگ کرنا ممکن نہیں ہے۔ ہماری دلیل وہی ہے جس کو ہم بیان کرتے ہیں۔

ہمارے بیان کردہ ضابطہ کے مطابق دونوں کیلئے رعایت ہے اور اختیار کپڑے کے مالک کو ملے گا۔ اور اصل میں مالک وہی

ہے۔ یہ خلاف اس درمیانی حصہ کے جس میں عمارت بنائی گئی کیونکہ وہاں پر عمارت توڑنے کے سبب ٹوٹی ہوئی چیز غاصب کو ملنے والی ہے۔ یہ خلاف جب ہوا لگنے کے سبب کپڑے پر رنگ چڑھ جائے۔ کیونکہ اس طرح کی رنگائی میں کپڑے والے کی کوئی غلطی نہیں ہے کہ وہ کپڑے کا ضمان ادا کرے۔ پس کپڑے والا رنگ کا مالک بن جائے گا۔

حضرت ابو عصمہ مروزی سے اسی مسئلہ کے بارے میں ایک قول نقل کیا گیا ہے کہ جب کپڑے کا مالک چاہے تو وہ اس کو بچ کر مشتری سے سفید کپڑے کی قیمت وصول کر لے۔ اور رنگائی کے سبب جو قیمت میں اضافہ ہوا ہے وہ رنگ والے کو ادا کر دے۔ کیونکہ مالک کیلئے یہ حق حاصل ہے کہ وہ قیمت دے کر رنگ کا مالک نہ بنے۔ اور مالک کے ایسے نہ کرنے کی وجہ سے بیچ میں دونوں کا فائدہ ہوگا۔

اور یہ قانون اس صورت میں ہوگا جب کپڑا خود بہ خود رنگ دیا گیا ہے اور یہی قانون ہماری بیان کردہ علت ستو میں ظاہر ہوگا۔ مگر وہ ستو ذوات امثال میں سے ہے پس غاصب اس کی مثل کا ضامن نہ ہوگا جبکہ کپڑا ذوات قیم میں سے ہے۔ لہذا وہ اس کی قیمت کا ضامن ہوگا۔

حضرت امام محمد علیہ الرحمہ نے منسوط میں لکھا ہے کہ غاصب ستو کی قیمت کا ضامن ہوگا کیونکہ بھون لینے کے سبب ستو میں تبدیلی واقع ہوئی ہے۔ اور بھون لینے کے بعد ستو مثلی نہ رہے گا۔ اور ایک قول یہ بھی ہے کہ امام محمد علیہ الرحمہ کے قول سے مراد مثل ہے اور اس کو قیمت کا اسی لئے کہا جائے گا کہ قیمت مضبوط ہو کر قیام میں رہے۔ اور زرد رنگ میں رنگ دینا یہ سرخ رنگ کی طرح ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک نقص ہوگا کہ جب غاصب نے اس کو سیاہ رنگ میں رنگ دیا ہے جبکہ صاحبین کے نزدیک یہ اضافہ ہوگا۔ اور ایک قول کے مطابق یہ عہد اور زمانے کا اختلاف ہے۔ اور ایک قول یہ بھی ہے کہ جب مضبوط کپڑا ایسا ہے کہ جس کیلئے سیاہ رنگ اور رنگنا یہ نقصان دہ ہیں۔ تب نقصان ہوگا۔ اور اگر وہ کپڑا ایسا ہے جس کو سیاہ رنگ میں رنگنے سے اضافہ ہوتا ہے تو یہ بھی سرخ رنگ میں رنگے گئے کپڑے کے حکم میں ہوگا۔ اور یہ مسئلہ دوسری کئی جگہوں پر معلوم کیا جا چکا ہے۔

اور جب کپڑا اس قسم کا ہے کہ اس کیلئے سرخ رنگ نقصان دہ ہے کہ ویسے اس کی قیمت تیس درہم ہے جبکہ رنگائی کے سبب وہ بیس درہم ہو جاتی ہے تو امام محمد علیہ الرحمہ سے روایت ہے کہ ایسے کپڑے کو دیکھا جائے گا جس میں سرخی کے سبب اضافہ ہوا ہے۔ اگر پانچ درہم کا اضافہ ہوا ہے تو کپڑے کا مالک غاصب سے وہ کپڑا پانچ درہم لے گا۔ کیونکہ ایک ختمہ بھی رنگائی سے لے لیا جائے گا۔

کپڑے میں تغیر کے سبب تاوان و قیمت میں فقہی تصریحات

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب کسی شخص نے کپڑا غصب کر کے رنگ دیا ہے تو مالک کو اختیار ہے کہ کپڑے لے اور رنگ کی قیمت دیدے یعنی رنگ کی وجہ سے کپڑے کی قیمت میں جو کچھ زیادتی ہوئی وہ دیدے اور چاہے تو سفید کپڑے کی

قیمت تاوان لے اور کپڑا غاصب ہی کو دیدے یا چاہے تو کپڑا بیچ کر کے کپڑے کی قیمت کے مقابل میں شمن کا جو حصہ ہے خود لے اور رنگ کی زیادتی کے مقابل میں شمن کا جو حصہ ہے وہ غاصب کو دیدے۔

اگر کپڑے اور دوسرے کے رنگ میں گر گیا اور اس پر رنگ آ گیا تو مالک کو اختیار ہے کہ کپڑے لے کر رنگ کی قیمت دیدے یا کپڑے بیچ کر شمن کو قیمت پر تقسیم کر دے۔ اور جب رنگ غصب کر کے اپنا کپڑا رنگ لیا تو رنگ کا تاوان دینا ہوگا۔

اور جب ایک شخص کا کپڑا غصب کیا دوسرے کا رنگ غصب کیا اور کپڑا رنگ لیا تو کپڑے کا مالک کپڑے لے لے اور رنگ والے کو رنگ یا اس کی قیمت دیدے یا چاہے تو کپڑے بیچ کر شمن کو دونوں پر تقسیم کر دیا جائے اور اگر ایک ہی شخص کے کپڑے اور رنگ دونوں کو غصب کیا اور رنگ دیا تو مالک کو اختیار ہے کہ رنگا ہوا کپڑا لے لے اور اس صورت میں غاصب کو کچھ نہیں دیا جائے گا اور چاہے تو غاصب کو ہی وہ کپڑا دیدے اور کپڑے اور رنگ دونوں کا تاوان لے۔

اور جب کپڑا غصب کر کے دھویا ہے یا اس میں پھینے بنائے جس طرح رد مال، تو لیا میں بناتے ہیں تو مالک اپنا کپڑا لے لے اور غاصب کو دھوئے یا پھینے بننے کا کوئی معاوضہ نہیں دیا جائے گا ہاں اگر جھال لگی تو اس کا حکم وہی ہے جو رنگ کا ہے۔

(فتاویٰ ہندیہ، کتاب غصب، بیروت)

## فصل

### ﴿یہ فصل مسائل متفرقہ کے بیان میں ہے﴾

#### فصل غصب میں مسائل متفرقہ کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود ہارثی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مصنف علیہ الرحمہ جب ایسے مسائل سے فارغ ہوئے ہیں جن میں ضمان کے سبب غاصب کیلئے ملکیت واجب ہو جاتی ہے تو اب یہاں سے انہوں نے ان سے متعلق مسائل کا بیان شروع کیا ہے۔ لہذا ان میں تقدم و تاخر کی فقہی مطابقت واضح ہے۔ مسائل متفرقہ ہمیشہ کتب میں مؤکرذ کر کے جاتے ہیں۔

(عنایہ شرح الہدایہ بتصرف، ج ۱۳، ص ۳۸۲، بیروت)

#### غاصب کا غصب شدہ چیز کو غائب کر دینے کا بیان

وَمَنْ غَصَبَ عَيْنًا فَغَبَّهَا فَغَصَبَهُ الْمَالُكُ فِيمَتَهَا مَلَكَهَا وَهَذَا عِنْدَنَا. وَقَالَ الشَّافِعِيُّ: لَا يَمْلِكُهَا لِأَنَّ الْغَصْبَ غُذْوَانٌ مَحْضٌ فَلَا يَصْلُحُ سَبَبًا لِلْمِلْكِ كَمَا فِي الْمَذْهَبِ. وَلَنَا أَنَّهُ مَلَكَ الْبَدَلَ بِكَمَالِهِ، وَالْمَبْدَلُ قَابِلٌ لِلنَّقْلِ مِنْ مِلْكٍ إِلَى مِلْكٍ فَيَمْلِكُهُ ذِفْعًا لِلضَّرَرِ عَنْهُ، بِخِلَافِ الْمَذْهَبِ لِأَنَّهُ غَيْرُ قَابِلٍ لِلنَّقْلِ لِحَقِّ الْمَذْهَبِ، نَعَمْ قَدْ يُفْسَخُ التَّذْيِيرُ بِالْقَضَاءِ لَكِنَّ الْبَيْعَ بَعْدَهُ يُصَادِفُ الْقَرْنَ.

#### ترجمہ

اور جب غاصب نے کسی چیز کو غصب کرنے کے بعد غائب کر دیا ہے اور مالک نے اس کے عین کی قیمت وصول کر لی ہے تو پس غاصب اس کا مالک بن جائے گا۔ ہمارے نزدیک اس کا حکم یہی ہے۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ غاصب اس کا مالک بنے گا۔ کیونکہ اس نے ظلم کرتے ہوئے ایسا کیا ہے پس غصب ملکیت کا سبب نہیں بنے گا۔ جس طرح مدبر میں ہوتا ہے۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ مالک مکمل بدلے کا مالک بننے والا ہے اور بدلے والی چیز ایک ملکیت سے دوسری ملکیت میں منتقل ہو سکتی ہے۔ پس غاصب اس کے عین کا مالک بن جائے گا۔ اور اس سے نقصان دور ہو جائے۔ یہ خلاف مدبر کے کیونکہ حق مدبر کی وجہ سے



نخل ہونے والا نہیں ہے۔ اس البتہ تدبیر بطور تعارض کی جاسکتی ہے مگر فتح کے بعد جو بیج ہوگی وہ خاص غلام سے ملی ہوئی ہوگی۔  
شرح

علامہ ابن محمود بارتی خفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب غاصب نے مغضوب چیز کو غاصب کر دیا پتا نہیں چلتا کہ کہاں ہے مالک نو اختیار ہے کہ صبر کرے اور چیز ملنے کا انتظار کرے اور چاہے تو غاصب سے ضمان لے اگر غاصب سے ضمان لے لیا تو چیز غاصب کی ہوگئی اور غاصب کی یہ ملک ملک مستند ہے یعنی اگر چہ ملک کا حکم اس وقت دیا جائے گا مگر یہ ملک وقت غصب سے شمار ہوگی اور اس چیز میں مجوز وائحد مضلہ ہوئے غاصب ان کا بھی مالک ہے اور وائحد مضلہ کا مالک نہیں جیسے درخت میں پھل اور جانوروں میں بیج ہیں۔ (عناثر شرح الہدایہ، کتاب غصب، بیروت)

قیمت مغضوبہ میں قسم کے ساتھ قول غاصب کے اعتبار کا بیان

قَالَ (وَالْقَوْلُ فِي الْقِيَمَةِ قَوْلُ الْغَاصِبِ مَعَ يَمِينِهِ) لِأَنَّ الْمَالِكَ يَدْعِي الزِّيَادَةَ وَهُوَ يُنْكِرُ ، وَالْقَوْلُ قَوْلُ الْمُنْكَرِ مَعَ يَمِينِهِ (إِلَّا أَنْ يَقِيمَ الْمَالِكُ الْبَيْتَةَ بِأَكْثَرِ مِنْ ذَلِكَ) لِأَنَّهُ أَثْبَتَهُ بِالْحُجَّةِ الْمُلْزِمَةِ .

قَالَ (فَإِنْ ظَهَرَتْ الْعَيْنُ وَقِيَمَتْهَا أَكْثَرُ مِمَّا ضَمِنَ وَقَدْ ضَمِنَهَا بِقَوْلِ الْمَالِكِ أَوْ بَيْتَةِ أَقَامَتِهَا أَوْ بِسُكُوتِ الْغَاصِبِ عَنِ الْيَمِينِ فَلَا خِيَارَ لِلْمَالِكِ وَهُوَ الْغَاصِبُ) لِأَنَّهُ تَمَّ لَهُ الْمِلْكُ بِسَبَبِ اتِّصَالِ بِهِ رِضَا الْمَالِكِ حَيْثُ ادَّعَى هَذَا الْمِقْدَارَ .  
قَالَ (فَإِنْ كَانَ ضَمِنَهُ بِقَوْلِ الْغَاصِبِ مَعَ يَمِينِهِ فَهُوَ بِالْخِيَارِ ، إِنْ شَاءَ أَمْطَى الضَّمَانَ ، وَإِنْ شَاءَ أَخَذَ الْعَيْنَ وَرَدَّ الْيَوْضَ) لِأَنَّهُ لَمْ يَتِمَّ رِضَا بِهِذَا الْمِقْدَارِ حَيْثُ يَدْعِي الزِّيَادَةَ وَأَخَذَهُ دُونَهَا لِعَدَمِ الْحُجَّةِ .

وَلَوْ ظَهَرَتْ الْعَيْنُ وَقِيَمَتْهَا مِثْلُ مَا ضَمِنَهُ أَوْ دُونَهُ فِي هَذَا الْفَضْلِ الْأَخِيرِ فَكَذَلِكَ الْجَوَابُ فِي ظَاهِرِ الرِّوَايَةِ وَهُوَ الْأَصَحُّ خِلَافًا لِمَا قَالَهُ الْكَوْخِيُّ رَحِمَهُ اللَّهُ أَنَّهُ لَا خِيَارَ لَهُ لِأَنَّهُ لَمْ يَتِمَّ رِضَا حَيْثُ لَمْ يُعْطَ لَهُ مَا يَدْعِيهِ وَالْخِيَارُ لِقَوَاتِ الرِّضَا .

ترجمہ

اور مغضوبہ چیز کی قیمت کے بارے میں قسم کے ساتھ غاصب کے قول کا اعتبار کیا جائے گا۔ کیونکہ مالک زیادہ قیمت کا دعویٰ کرنے والا ہے۔ جبکہ غاصب اس کا انکار کرنے والا ہے۔ اور انکاری کی قسم کے ساتھ اس کے قول کا اعتبار کر لیا جاتا ہے۔ ہاں البتہ

جب مالک اس سے آزاد قیمت پر گواہی کو پیش کر دیتا ہے تو اس کی گواہی دلیل لازم ہوگی۔

اور جب کسی چیز میں عین مکس ہو گیا اور اس کی قیمت غاصب کی دی گئی ضمان سے زیادہ ہے اور غاصب نے مالک کے کہنے یا اس کی گواہی پیش کرنے یا اپنی قسم سے انکار کرنے کے سبب اسکو ضمان دے دیا تھا۔ تو مالک کیلئے کوئی اختیار نہ ہوگا اور مضبوط چیز غاصب کی ہوگی۔ کیونکہ مالک کی رضامندی کے ساتھ غاصب کی ملکیت مکمل ہوئی ہے۔ اور مقدار کا دعویٰ کرنے والا بھی تو مالک ہے اور جب مالک نے غاصب کی قسم کے بعد اس کے کہنے میں آکر اس سے ضمان لیا تو اب مالک کو اختیار ہوگا اگر وہ چاہے تو اسی ضمان پر قائم رہے یا عین لیکر لیا گیا ضمان اس کو واپس کر دے۔ کیونکہ ذکر کردہ اس ضمان کی مقدار کے مطابق مالک کی رضا مکمل نہ ہوئی تھی۔ اس لئے کہ وہ زیادتی کا دعویٰ کرنے والا ہے۔ اور شہادت نہ ہونے کے سبب اس نے تھوڑا لے لیا تھا۔

اور جب اسی مسئلہ میں لی گئی ضمان اس کے برابر ہے یا اس سے تھوڑی ہے تو بھی ظاہر الروایت کے مطابق حکم اسی طرح ہے۔ اور زیادہ صحیح بھی یہی ہے۔

حضرت امام کرخی علیہ الرحمہ کا قول اس کے خلاف ہے کہ مالک کو اختیار نہ ہوگا کیونکہ فیصلے میں مالک کی رضامندی شامل نہ تھی کیونکہ اس کے دعویٰ کے مطابق ضمان اس کو نہیں دیا گیا تھا بلکہ رضامندی کے فوت ہو جانے کی وجہ سے مالک کو اختیار دیا جائے گا۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اس چیز کی قیمت کیا ہے اگر اس میں اختلاف ہے تو گواہ مالک کے معتبر ہیں اور گواہ نہ ہوں تو غاصب جو کہتا ہے قسم کے ساتھ اس کا قول معتبر ہے۔ اور جب غاصب اگر یہ کہتا ہے کہ اس کی قیمت کیا ہے میں نہیں جانتا تو اسے مجبور کیا جائے گا کہ بتائے اور نہیں بتاتا تو جو کچھ مالک کہتا ہے اس پر غاصب کو قسم دی جائے یعنی قسم کھائے کہ یہ قیمت نہیں ہے جو مالک کہتا ہے اگر قسم کھانے سے انکار کرتا ہے تو مالک جو کچھ کہتا ہے دیتا ہوگا اور قسم کھا گیا تو مالک کو قسم کھانی ہوگی کہ جو کچھ میں نے قیمت بیان کی وہی ہے۔ (در مختار، کتاب غصب، بیروت، فتاویٰ شامی، کتاب غصب، بیروت)

غاصب کا غصب کردہ غلام کو بیچ دینے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ غَصَبَ عَبْدًا فَبَاعَهُ بِضَمَنِهِ الْمَالِكُ فِيمَتَهُ فَقَدْ جَارَ بَيْعُهُ، وَإِنْ أَعْطَقَهُ ثُمَّ ضَمِنَ الْبَيْعَةَ لَمْ يَجْزِ عِتْقُهُ) لِأَنَّ مِلْكَهُ الثَّابِتَ فِيهِ نَاقِضٌ لِثُبُوتِهِ مُسْتَيْنِدٌ أَوْ ضَرُورَةٌ، وَلِهَذَا يَظْهَرُ فِي حَقِّ الْأَكْسَابِ دُونَ الْأَوْلَادِ، وَالنَّاقِصِ يَكْفِي لِنَقُودِ الْبَيْعِ دُونَ الْعِنَقِ كَمِلْكِ الْمَكَاتِبِ :

ترجمہ

اور جب غاصب نے غلام کو غصب کر کے بیچ دیا ہے اور مالک نے غاصب سے اس کی قیمت کا ضمان لے لیا ہے تو یہ بیع جائز

ہوگی۔ اور جب غاصب نے مغبوب غلام کو آزاد کر دیا ہے اور اس کے بعد اس کا ضمان دے دیا ہے تو اس کی آزادی جائز نہ ہوگی کیونکہ مغبوب غلام کو غصب کرنے کے سبب حاصل ہونے ملکیت ناقص ہے کیونکہ وہ استناد سے ثابت ہے یا ضرورت سے ثابت ہے کیونکہ مغبوب کے حق میں ملکیت اسی وجہ سے ثابت ہے مگر وہ اولاد کے حق میں ثابت نہ ہوگی۔ اور ناقص ملکیت یہ بیع کے نفع کیلئے تو درست ہے لیکن آزادی کیلئے درست نہیں ہے۔ (قاعدہ چھٹی) جس طرح مکاتب کی ملکیت ہے۔

غصب شدہ کی بیع و آزادی کے نفاذ میں مذاہب اربعہ

علامہ علی بن سلطان محمد حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب غاصب نے غلام کو غصب کر کے بیچ دیا ہے اور مالک نے غاصب سے اس کی قیمت کا ضمان لے لیا ہے تو یہ بیع جائز نہ ہوگی۔ اور جب غاصب نے مغبوب غلام کو آزاد کر دیا ہے اور اس کے بعد اس کا ضمان دے دیا ہے تو اس کی آزادی جائز نہ ہوگی۔

حضرت امام احمد علیہ الرحمہ نے بھی ایک روایت میں اسی طرح کہا ہے جبکہ امام مالک اور امام شافعی اور امام احمد عظیم الرحمہ مذہب یہ ہے کہ ان کی بیع بھی جائز نہ ہوگی۔ (شرح الوکایہ، کتاب غصب، بیروت)

مغبوبہ چیز میں اضافے کا غاصب کے پاس امانت ہونے کا بیان

قَالَ (وَوَلَدُ الْمَغْصُوبَةِ وَتَمَازُؤُهَا، وَتَمَرَةُ الْبُسْتَانِ الْمَغْصُوبِ أَمَانَةٌ فِي يَدِ الْغَاصِبِ إِنْ هَلَكَ فَلَا ضَمَانَ عَلَيْهِ، إِلَّا أَنْ يُعْذَى فِيهَا أَوْ يُطْلَبَهَا مَالُكُهَا فَيُسْتَفْتَى بِهَا) . وَقَالَ الشَّافِعِيُّ: زَوَائِدُ الْمَغْصُوبِ مَضْمُونَةٌ مُتَّصِلَةٌ كَانَتْ أَوْ مُنْفَصِلَةٌ لَوْ جُودِ الْغُصْبِ، وَهُوَ إِبْثَاتُ الْيَدِ عَلَى مَالِ الْغَيْرِ بِغَيْرِ رِضَا، كَمَا فِي الظَّنِّ الْمُخْرَجَةِ مِنَ الْحَرَمِ إِذَا وَلَدَتْ فِي يَدِهِ يَكُونُ مَضْمُونًا عَلَيْهِ.

وَلَمَّا أَنَّ الْغُصْبَ إِبْثَاتُ الْيَدِ عَلَى مَالِ الْغَيْرِ عَلَى وَجْهِ يُزِيلُ يَدَ الْمَالِكِ عَلَى مَا ذَكَرْنَا، وَيَدُ الْمَالِكِ مَا كَانَتْ ثَابِتَةً عَلَى هَذِهِ الزِّيَادَةِ حَتَّى يُزِيلَهَا الْغَاصِبُ، وَلَوْ أُعْتَبِرَتْ ثَابِتَةً عَلَى الْوَلَدِ لَا يُزِيلُهَا، إِذَا الظَّاهِرُ عَدَمُ الْمَنْعِ، حَتَّى لَوْ مَتَعَ الْوَلَدَ بَعْدَ طَلْبِهِ بِضَمْنِهِ، وَكُنَّا إِذَا تَعَلَّى فِيهِ كَمَا قَالَ فِي الْكِتَابِ: وَذَلِكَ بِأَنْ أَتْلَفَهُ أَوْ ذَبَحَهُ وَأَكَلَهُ أَوْ بَاعَهُ وَسَلَّمَهُ، وَفِي الظَّنِّ الْمُخْرَجَةِ لَا يَضْمَنُ وَلَدُهَا إِذَا هَلَكَ قَبْلَ التَّمَكُّنِ مِنَ الْإِرْسَالِ لِعَدَمِ الْمَنْعِ، وَإِنَّمَا يَضْمَنُ إِذَا هَلَكَ بَعْدَهُ لَوْ جُودِ الْمَنْعِ بَعْدَ طَلْبِ صَاحِبِ الْحَقِّ وَهُوَ الشَّرْعُ، عَلَى هَذَا أَكْثَرُ مَشَائِبِهَا.

وَكُنْ أَمْلَقَ الْجَوَابِ لَهُوَ ضَمَانُ جَنَائِهِ، وَلِهَذَا يَتَكَوَّرُ بِتَكْوَرِهَا، وَيَجِبُ بِالْإِعَانَةِ  
وَالْإِشَارَةِ، فَلَا نَ يَجِبُ بِمَا هُوَ لَوْ قَلَّهَا وَهُوَ أَثْبَاتُ الْبِدِّ عَلَى مُسْتَعِجِ الْأَمْرِ أَوْ لَمْ يَأْخُذْ

ترجمہ

اور جب کسی مفسو بہ باندی کا بچہ پیدا ہو گیا، اس میں اضافہ ہوا اور اسی طرح غصب کردہ باغ کا پھل ہوا ہے تو یہ ساری چیزیں غاصب کے پاس بطور امانت ہوں گی۔ اور اگر یہ اشیاء ہلاک ہو جائیں تو غاصب پر ضمان نہ ہوگا ہاں البتہ جب غاصب نے زیادتی کی ہو یا ان کے مالک نے ان چیزوں کو غاصب سے طلب کیا ہو۔ اور اس نے دینے سے انکار کر دیا ہے۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ مفسو بہ چیز میں زائد اشیاء مضمون ہوتی ہیں۔ اگرچہ یہ بطور اتصال ہوں یا بطور انفصال ہوں۔ کیونکہ ان میں غصب پایا جا رہا ہے۔ یعنی جس طرح کسی مرضی کے بغیر اس پر قبضہ کرنا ہے۔ جس طرح حرم سے نکلی ہوئی ہرن جب نکلنے والے کے ہاں بچہ کو ختم دے تو وہ بچہ اس نکالنے والے پر مضمون ہوگا۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ کسی دوسرے کے مال پر اس طرح قبضہ کر لینا کہ اس مال سے مالک کا قبضہ ختم ہو جائے اس کو غصب کہتے ہیں۔ جس طرح کتاب غصب کی ابتداء میں ہم اس کی تعریف بیان کر آئے ہیں۔ اور جو چیز اضافہ میں پیدا ہوئی ہے اس پر تو کوئی قبضہ ہی نہ تھا۔ کہ غاصب اس کو ختم کرنے والا ہو۔ اور اگر بچہ پر قبضہ تسلیم بھی کر لیا جائے تو بھی غاصب اس کو ختم نہ کر سکے گا۔ اور ظاہر بھی اسی طرح ہے۔ کہ غاصب اس کو بچے کو مالک سے نہ روکے گا۔ یہاں تک کہ جب غاصب نے مالک کی طلب کے بعد اس کو روک لیا ہے تو وہ ضامن ہوگا۔ اور جب غاصب اس بچے میں زیادتی کرے گا تو پھر وہ ضامن ہوگا۔ جس طرح قدوری میں امام قدوری علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جب وہ ظلم کرے کہ غاصب اس بچے کو ہلاک کر دے یا ذبح کر کے کھائے وہ حج کر خریدار کے سپرد کر دے۔

جب قدوری طور نکلنے سے پہلے حرم سے نکالی گئی ہرن ہلاک ہو جائے تو نکلنے والا ضامن نہ ہوگا۔ کیونکہ منع کرنا نہیں پایا گیا ہے۔ ہاں جب وہ قدرت علی ارسال کے بعد وہ ہلاک ہوا ہے تو خارج ضامن ہوگا۔ کیونکہ صاحب حق کا مطالبہ شریعت کے باوجود خارج کی جانب سے منع پایا گیا ہے۔ اور ہمارے اکثر مشائخ کا مذہب یہی ہے۔ اور جب ضمان کو مطلق طور پر رکھا گیا ہے تو یہ ضمان جاتی ہوگی۔ لہذا تعدد جنایت کے سبب اس میں بھی تعدد ہوگا۔ اور معاونت اور اشارہ سے بھی ضمان واجب ہو جاتا ہے۔ اور جو چیز اشارے اور مدد سے بڑھ کر ہے اس میں بدرجہ اولیٰ ضمان واجب ہو جائے گا۔

**غصب شدہ اٹھوں سے بچے نکلنے کا بیان**

اور جب کسی شخص نے دو اٹھ غصب کئے ایک کو مرغی کے نیچے رکھ دیا اور دوسرے کو اس نے نہیں رکھا بلکہ مرغی آپ بیتی رہی اور دونوں سے بچے ہوئے تو دونوں غاصب کے ہیں اور غاصب سے دو اٹھ تاوان میں لیے جائیں گے اور اگر غصب نہ کیے

ہوتے بلکہ اس کے پاس ودیعت ہوتے تو جس اثرے کو عمری نے خودی کر چھٹا لادہ سود کا ہوتا اور جس کو عمری کے نیچے رکھا وہ سود کا ہوتا اور اس اثرے کا تاوان دینا ہوتا ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب غصب، بیروت)

اور جب ایک نے کسی کی ٹوپی اوتار کر دوسرے کے سر پر رکھ دی اس نے اپنے سر سے اوتار کر ڈال دی پھر وہ ٹوپی ضائع ہو گئی اگر اس نے ٹوپی والے کے سامنے بیٹھ گئی ہے کہ اگر وہ لیتا چاہے تو لے سکتا ہے تو کسی پر تاوان نہیں ورنہ تاوان ہے دونوں میں سے جس سے چاہے تاوان وصول کر سکتا ہے۔ اور اسی طرح ایک شخص نماز پڑھ رہا تھا اس کے سر سے ٹوپی گر گئی اس کو کسی نے وہاں سے ہٹا دیا اور وہاں سے چور لے گیا اگر ایسی جگہ ہنا کر بھی کہ مصلیٰ لیتا چاہے تو ہاتھ بڑھا کر لے سکتا ہے تو ہٹانے والے پر تاوان نہیں اور اگر دور بھی تو تاوان ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب غصب، بیروت)

قیمت میں کمی کا حساب عاصب پر ہونے کا بیان

قَالَ (وَمَا نَقَصَتْ الْجَارِيَةُ بِالْوِلَادَةِ فِي ضَمَانِ الْعَاصِبِ ، فَإِنْ كَانَ فِي قِيَمَةِ الْوَلَدِ وَلَاءٌ بِهِ انْجَبَرُ النِّقْصَانُ بِالْوَلَدِ وَسَقَطَ ضَمَانُهُ عَنِ الْعَاصِبِ ) . . .

وَقَالَ زُفَرُ وَالشَّافِعِيُّ : لَا يَنْجَبِرُ النِّقْصَانُ بِالْوَلَدِ ، لِأَنَّ الْوَلَدَ مِلْكُهُ فَلَا يَصْلُحُ جَابِرًا لِمِلْكِهِ كَمَا فِي وَلَدِ الظَّيِّبَةِ ، وَكَمَا إِذَا هَلَكَ الْوَلَدُ قَبْلَ الرَّدِّ أَوْ مَاتَتِ الْأُمُّ وَبِالْوَلَدِ وَلَاءٌ ، وَصَارَ كَمَا إِذَا جَزَّ صُوفُ شَاةٍ غَيْرِهِ أَوْ قُطِعَ قَوَائِمُ شَجَرٍ غَيْرِهِ أَوْ خَصِيَ عَبْدٌ غَيْرِهِ أَوْ عَلِمَهُ الْحِرْقَةُ فَأَضَاهُ التَّعْلِيمُ .

وَلَكِنَّا أَنْ سَبَبَ الزِّيَادَةِ وَالنِّقْصَانِ وَاحِدٌ ، وَهُوَ الْوِلَادَةُ أَوْ الْعُلُوفُ عَلَى مَا عُرِفَ ، وَعِنْدَ ذَلِكَ لَا يُعَدُّ نِقْصَانًا فَلَا يُوجِبُ ضَمَانَ ، وَصَارَ كَمَا إِذَا غَضِبَ جَارِيَةٌ سَمِيَةً فَهَزَلَتْ ثُمَّ سَمِنَتْ أَوْ سَقَطَتْ ثِيَابُهَا ثُمَّ بَثَّتْ أَوْ قُطِعَتْ يَدُ الْمُغْضُوبِ فِي يَدِهِ وَأَخَذَ أَرْضَهَا وَأَذَاهُ مَعَ الْعَبْدِ يُحْتَسَبُ عَنِ نِقْصَانِ الْقَطْعِ ، وَوَلَدُ الظَّيِّبَةِ مَمْنُوعٌ ، وَكَذَا إِذَا مَاتَتِ الْأُمُّ . وَتَخْرِيجُ النَّارِيَةِ أَنَّ الْوِلَادَةَ لَيْسَتْ بِسَبَبٍ لِمَوْتِ الْأُمِّ ، إِذَا الْوِلَادَةُ لَا تُفْضِي إِلَيْهِ غَايِبًا ، وَبِخِلَافِ مَا إِذَا مَاتَ الْوَلَدُ قَبْلَ الرَّدِّ ، لِأَنَّهُ لَا يَدْ مِنْ رَدِّ أَصْلِهِ لِلْبَرَاءَةِ ، فَكَذَا لَا بَلَدٌ مِنْ رَدِّ خَلْفِهِ ، وَالْإِحْصَاءُ لَا يُعَدُّ زِيَادَةً ، لِأَنَّهُ غَرَضُ بَعْضِ الْفَسْقَةِ ، وَلَا اتِّحَادٌ فِي السَّبَبِ فِيمَا وَرَاءَ ذَلِكَ مِنَ الْمَسَائِلِ ، لِأَنَّ سَبَبَ النِّقْصَانِ الْقَطْعُ وَالْجَزُّ ، وَسَبَبُ الزِّيَادَةِ النَّمُو ، وَسَبَبُ النِّقْصَانِ التَّعْلِيمُ ، وَالزِّيَادَةُ سَبَبُهَا الْقَهْمُ .

ترجمہ

اور جب ولادت کی وجہ سے کسی باندی کی قیمت تھوڑی ہوگئی ہے تو اس کا صاحب عاصب کے خمان میں ہوگا۔ اور جب بچے کی قیمت کے ساتھ اس کی کو دور کیا جاسکتا ہے تو اس بچے کی وجہ سے نقصان کو دور کر دیا جائے گا۔ اور عاصب سے وہ کسی کا خمان سا قند ہو جائے گا۔

حضرت امام ذفر اور امام شافعی علیہما الرحمہ نے کہا ہے کہ بچے سے نقصان کو دور نہیں کیا جائے گا۔ کیونکہ بچہ مالک کی ملکیت میں ہے۔ لہذا اس مالک کی ملکیت کیلئے ظلم نہ کیا جائے گا۔ اور اسی طرح کا حکم خراج ہرن کے بچے میں ہے۔ اور اس حالت میں بھی اسی طرح کا حکم ہوگا کہ جب منصوبہ باندی کی واپسی سے پہلے ہی وہ بچہ فوت ہو جائے۔ اور بچے کی قیمت سے نقصان کو دور کرنا ممکن بھی ہو۔ تو یہ اسی طرح ہو جائے گا جس طرح کسی شخص نے دوسرے کی بکری کی ادون کاٹ لی یا اس نے دوسرے کے درخت کی جڑوں کو کاٹ لیا یا اس نے دوسرے کے غلام کو خسی کر دیا ہے یا اس نے اس کو پروفیشنل فن سکھا دیا ہے۔ مگر اس فن نے اس کو کمزور کر دیا ہے۔ ہماری دلیل یہ ہے کہ کسی یا زیادتی اس کا سبب ایک ہے۔ یعنی ولادت ہے یا طلق ہے جس طرح پتہ چل چکا ہے۔ پس اس صورت میں کسی یا زیادتی کو نقصان شمار نہ کیا جائے گا۔ کیونکہ یہ چیزیں خمان کو واجب کرنے والی نہیں ہیں۔ اور اس کی مثال اس طرح ہے کہ جب کسی شخص نے موٹی باندی کو غصب کیا مگر اسے بعد وہ دہلی ہوگئی یا اس کے دودانت گر گئے ہیں۔ اس کے بعد دوبارہ آگ آئے ہیں۔ یا عاصب کے قبضہ میں منصوبہ کے ہاتھ کٹ گئے ہیں۔ اور عاصب نے اس کی دیت ادا کر کے اس کو غلام کے ساتھ ہی مالک کو دے دیا ہے تو یہ کاٹنا نقصان کے حساب میں ہوگا۔

جہاں تک ہرن کے بچے اور والدہ کی وفات والا مسئلہ ہے تو وہ ہم تسلیم نہیں ہے۔ اور دوسری روایت کی تخریج یہ ہے کہ ولادت ماں کی موت کا سبب نہیں ہے کیونکہ عام طور پر ولادت کے سبب موت واقع نہیں ہوتی۔ یہ خلاف اس صورت کے کہ جب ماں کی واپسی سے پہلے ہی بچہ فوت ہو جائے۔ کیونکہ برأت کے حصول کیلئے جس طرح اصل کو واپس کرنا لازم ہے اسی طرح اصل کے نائب کو واپس کرنا بھی لازم ہے۔ جبکہ خسی کرنے کو زیادتی شمار نہ کیا جائے گا۔ کیونکہ یہ بعض فاسقین کا کام ہے اور ان مسائل کے سوا دوسرے اشتہاد میں سبب متحد نہیں ہے کیونکہ خمان کا سبب کاٹنا اور حصہ ہے اور اضافے کا سبب بڑھانا ہے۔ جبکہ غلام والے مسئلہ میں تعیم نقصان کا سبب ہے جبکہ اضافے کا سبب علم حاصل کرنا ہے۔

عاصب کا غصب شدہ باندی کو حاملہ کرنے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ غَصَبَ جَارِيَةً فَرَزَنَى بِهَا فَحَبِلَتْ ثُمَّ رَكَهَا وَمَاتَتْ فِي نَفْسِهَا يَضْمَنُ قِيمَتَهَا يَوْمَ عِلْقَتِ، وَلَا ضَمَانَ عَلَيْهِ فِي الْحُرَّةِ، وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ، وَقَالَا: لَا يَضْمَنُ فِي الْأُمَةِ ابْنًا) لَهُمَا أَنَّ الرُّكَاءَ قَدْ صَحَّ، وَالْهَلَاكُ بَعْدَهُ بِسَبَبِ حَدَثِ فِي يَدِ الْمَالِكِ وَهُوَ

الْوَلَادَةُ فَلَا تَضْمَنُ الْغَاصِبُ، كَمَا إِذَا حُمِّتْ فِي يَدِ الْغَاصِبِ ثُمَّ رَدَّهَا فَهَلَكَتْ  
أَوْ زُنْتُ فِي يَدِهِ ثُمَّ رَدَّهَا فَجُلِدَتْ فَهَلَكَتْ مِنْهُ، وَكَمَنْ اشْتَرَى جَارِيَةً قَدْ حَبِلَتْ عِنْدَ  
الْبَائِعِ فَلَوْلَتْ عِنْدَ الْمُشْتَرَى وَمَاتَتْ فِي نَفْسِهَا لَا يَرْجِعُ عَلَى الْبَائِعِ بِالْفَتَنِ، وَلَهُ أَنَّهُ  
غَصَبُهَا وَمَا انْعَقَدَ فِيهَا سَبَبُ التَّلَفِ وَرَدَّتْ وَفِيهَا ذَلِكَ فَلَمْ يَوْجَدْ الرَّدُّ عَلَى الْوَجْهِ  
الَّذِي أَخَذَ فَلَمْ يَصِحَّ الرَّدُّ، وَصَارَ كَمَا إِذَا جَنَّتْ فِي يَدِ الْغَاصِبِ جَنَابَةً فَقَتِلَتْ بِهَا فِي  
يَدِ الْمَالِكِ، أَوْ دُفِعَتْ بِهَا بِأَنْ كَانَتْ الْجَنَابَةُ خَطَأً يَرْجِعُ عَلَى الْغَاصِبِ بِكُلِّ الْقِيَمَةِ  
كَذَا هَذَا بِخِلَافِ الْحُرَّةِ لِأَنَّهَا لَا تَضْمَنُ بِالْقَصَبِ لِيَبْقَى ضَمَانُ الْقَصَبِ بَعْدَ كَسَادِ  
الرَّدِّ. وَفِي قَضِي الشَّرَاءِ الْوَاجِبِ انْتِدَاءُ التَّسْلِيمِ.  
مَا ذَكَرْنَا شَرْطُ صَحَّةِ الرَّدِّ وَالزَّانَا سَبَبٌ لِيَجْلِدَ مُؤْلِمٌ لَا جَارِحٌ وَلَا مُتْلِفٌ فَلَمْ يَوْجَدْ  
السَّبَبُ فِي يَدِ الْغَاصِبِ.

ترجمہ

اور جب کسی شخص نے کسی باندی کو غصب کیا اور اس کے بعد اس سے زنا کیا اور وہ حاملہ ہو گئی ہے اور اس کے بعد اس نے اس  
باندی کو مالک کے ہاں واپس کر دیا ہے اور وہ نفاس کی حالت میں فوت ہو گئی ہے۔ تو وہ غاصب علق والے دن کی قیمت کا ضامن ہو  
گا جبکہ اسی طرح کی آزاد عورت میں غصب پر چنان نہ ہوگا اور یہ حکم امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک ہے۔  
صاحبین نے کہا ہے کہ وہ باندی میں بھی ضامن نہ ہوگا اور ان کی دلیل یہ ہے کہ غاصب کی جانب سے مقصود باندی کی واپسی  
صحیح طریقے سے ہو چکی ہے۔ اور اس کے بعد وہ باندی ایسے سبب سے ہلاک ہوئی ہے۔ جو مالک کے پاس پیدا ہوا ہے۔ اور وہ  
ولادت والا سبب ہے۔ پس غاصب اس کا ضامن نہ ہوگا۔ جس طرح غاصب کے ہاں باندی کو بخار ہو گیا ہے اور اس نے اسی حالت  
میں وہ باندی مالک کو واپس کر دی ہے اس کے بعد وہ مالک کے ہاں ہلاک ہو گئی ہے۔ یا غاصب کے قبضہ میں اس باندی نے زنا کیا  
ہے اور غاصب نے اس کے مالک کو واپس کر دی ہے۔ اور مالک کے پاس اس کو کوڑے لگائے گئے جس کی وجہ سے وہ جاں بحق ہو گئی  
ہے۔ یا جس طرح اس نے ایسی باندی خریدی ہے جو بائع کے ہاں حاملہ ہوئی ہے اور خریدار کے ہاں جا کر اس نے بچے کو جنم دیا ہے  
اور نفاس کے خون سے اس کی موت واقع ہو گئی ہے خریدار پر اتفاق بائع سے قیمت واپس نہ لے گا۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ جس وقت غاصب نے اس باندی کو غصب کیا تھا تو اس میں ہلاک کرنے والا  
سبب موجود نہ تھا۔ اور جب وہ باندی واپس کر دی گئی ہے تب اس میں اس قسم کا سبب پیدا ہو چکا تھا۔ پس جس حالت میں غاصب

نے اس کو غصب کیا تھا وہ اسی حالت میں واپس نہ ہوئی۔ لہذا یہ واپسی درست نہ ہوئی۔

اس کی مثال اس طرح ہے۔ کہ اس باندی نے غاصب کے قبضہ میں کوئی جنایت کی ہے اور مالک کے پاس اس کو اسی جنایت کی وجہ سے قتل کر دیا گیا ہے یا اس کی جنایت خطائی اور اس جنایت میں وہ باندی جنایت کے ولی کو دے دی گئی تو مالک غاصب سے پوری قیمت واپس لے گا۔ اسی طرح اس مسئلہ میں غاصب فوت شدہ باندی کی پوری قیمت کا ضامن ہوگا۔ یہ خلاف آزاد عورت کے کیونکہ آزاد عورت غصب کے سبب مضمون نہیں ہوا کرتی۔ تاکہ غاصب واپسی کے بعد غصب کا ضامن باقی رہ جائے۔ اور خریداری والے مسئلہ میں باندی کو خواہے کہ کرنا لازم ہے۔ اور ہماری بیان کردہ صورت صحت رد کی شرط ہے۔ اور زنا یہ تکلیف دہ کوڑے ہیں جبکہ یہ زخمی جلد یا تھک ہونے والی جلد کا سبب نہیں ہیں۔ کیونکہ ہلاکت کا سبب غاصب کے ہاں پایا گیا ہے۔

غصب شدہ عورت سے جماع سبب مہر لازم ہونے کا بیان

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا کہ ہمارے نزدیک یہ حکم ہے جو شخص کسی عورت کو غصب کرے یا کہ وہ یا شیعہ اگر وہ آزاد ہے تو اس پر مہر لازم ہے اور اگر لونڈی ہے تو جتنی قیمت اس کی جماع کی وجہ سے کم ہو گئی دینا ہوگا اور اس کے ساتھ غصب کرنے والے کو سزا بھی ہوگی لیکن لونڈی کو سزا نہ ہوگی۔ اگر غلام نے کسی کی لونڈی غصب کر کے یہ کام کیا تو تادان اس کے مولیٰ پر ہوگا مگر جب مولیٰ اس غلام کو جنایت کے بدلے میں دے ڈالے۔

بجائی سے نقل کیا کہ مالک نے جو شخص مالک سے بن پوچھے اس کے جانور کو ہلاک کر دے تو اسے دن کی قیمت دینی ہوگی نہ کہ اس کے مانند اور جانور اسی طرح مالک کو جانور کے بدلے میں ہمیشہ اسی دن کی قیمت دی جائے گی نہ کہ جانور یہی حکم ہے اور اسباب کا۔ البتہ اگر کسی کا اتاج تلف کر دے تو اسی قسم کا اتاج ہی اتاج دے دے کیونکہ چاندی سونے (جن کا مثل اور بدل ہوا کرتا ہے) کے مشابہ ہے نہ کہ جانور کے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا کہ اگر امانت کے روپوں سے کچھ مال خریدا اور نفع کمایا تو وہ نفع اس شخص کا ہو جائے گا جس کے پاس روپے امانت تھے مالک کو دینا ضروری نہیں کیونکہ اس نے جہ امانت میں تصرف کیا تو وہ اس کا ضامن ہو گیا۔

(موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1326)

غاصب کا غصب کردہ چیز کے منافع کا ضامن نہ ہونے کا بیان

قَالَ (وَلَا يَضْمَنُ الْغَاصِبُ مَنَافِعَ مَا عَصَبَهُ إِلَّا أَنْ يَنْقُصَ بِاسْتِعْمَالِهِ فَيَعْرِمُ النِّقْصَانُ) وَقَالَ الشَّافِعِيُّ: يَضْمَنُهَا، فَيَجِبُ أَجْرُ الْغِثْلِ، وَلَا فَرْقُ فِي الْمَذْهَبَيْنِ بَيْنَ مَا إِذَا عَطَّلَهَا أَوْ سَكَّنَهَا. وَقَالَ مَالِكٌ: إِنْ سَكَّنَهَا يَجِبُ أَجْرُ الْغِثْلِ، وَإِنْ عَطَّلَهَا لَا شَيْءَ عَلَيْهِ. لَهُ أَنَّ الْمَنَافِعَ أَمْوَالٌ مُتَقَوِّمَةٌ حَتَّى تُضْمَنَ بِالْعُقُودِ فَكَذَلِكَ بِالْعُصُوبِ.



وَلَا أَنفَهَا حَصَلَتْ عَلَى مِلْكِ الْغَايِبِ لِحُدُوثِهَا فِي امْكَانِهِ إِذْ هِيَ لَمْ تَكُنْ حَادِثَةً فِي  
 يَدِ الْمَالِكِ؛ لِأَنَّهَا أَعْرَاضٌ لَا تَبْقَى فِيمِلْكِهَا دَفْعًا لِحَاجَتِهِ، وَالْإِنْسَانُ لَا يَضْمَنُ مِلْكُهُ  
 ، كَيْفَ وَأَنَّهُ لَا يَصَحِّقُ غَضَبُهَا وَإِتْلَافُهَا؛ لِأَنَّهُ لَا بَقَاءَ لَهَا، وَلِأَنَّهَا لَا تُمَازِلُ الْأَعْيَانِ  
 لِسُرْعَةِ فَنَائِهَا وَبَقَاءِ الْأَعْيَانِ، وَقَدْ عَرَفْتَ هَذِهِ الْمَآخِذَ فِي الْمُخْتَلِفِ، وَلَا نُسَلِّمُ أَنَّهَا  
 مُتَقَوِّمَةٌ فِي ذَاتِهَا، بَلْ تَقْوُمُ ضَرُورَةً عِنْدَ وَرُودِ النِّقْدِ وَلَمْ يُوجَدْ النِّقْدُ، إِلَّا أَنَّ مَا  
 انْتَقَصَ بِاسْتِعْمَالِهِ مَضْمُونٌ عَلَيْهِ لِاسْتِثْنَائِهِ بِغَضَبِ أَجْزَاءِ الْقَيْنِ.

ترجمہ

اور غاصب نے جب کوئی چیز غصب کی ہے تو وہ اس کے منافع کا ضامن نہ ہوگا ہاں البتہ جب اس کے استعمال کے سبب  
 مضمون بہ چیز میں کوئی کمی آجائے۔ تو وہ نقصان کا ضامن ہوگا۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ وہ اس کے منافع کا ضامن ہوگا۔ اور اس پر مثلی اجرت لازم ہو جائے گی۔ اگرچہ  
 غاصب نے منافع کو ختم کر دیا ہے یا اس نے رہائش اختیار کر لی ہے۔ تو اس پر مثلی اجرت لازم ہوگی۔ اور جب اس نے منافع کو ختم  
 کر دیا ہے تو اس پر کوئی چیز واجب نہ ہوگی۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ کی دلیل یہ ہے کہ منافع مضمونہ اس میں سے ہیں۔ کیونکہ وہ مضمونہ کے سبب مضمون ہوتے ہیں۔  
 لہذا وہ غصب میں مضمون ہو جائیں گے۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ یہ منافع غاصب کی ملکیت میں پیدا ہونے والے ہیں۔ اس لئے کہ یہ اس کے قبضہ سے ملے ہیں اور یہ  
 بھی دلیل ہے کہ یہی منافع مالک کے قبضہ میں نہیں پائے گئے تھے۔ پس منافع کا تعلق اعراض یعنی پیدا ہونے والے ہیں۔ جن میں  
 دوام نہیں ہوا کرتا۔ پس ضرورت کو ختم کرنے کیلئے غاصب ان کا مالک بن جائے گا۔ اور کوئی انسان اپنی ملکیت کا ضامن نہیں بنا کرتا۔  
 تو غاصب کس طرح ضامن بن سکے گا۔ حالانکہ منافع کا غصب اور تکلیف یہ ثابت ہی نہیں ہے۔ اس لئے کہ ان میں بقا نہیں پاتی جاتی  
 اور یہ بھی دلیل ہے کہ منافع ایمان کی اسلئے نہیں ہیں۔ کیونکہ منافع جلدی ختم ہونے والے ہیں۔ جبکہ ایمان باقی رہ جاتا ہے۔  
 اور مختلف روایات میں یہ ظاہر بیان کر دی گئی ہیں۔ اور ہم تو اس بات کو نہیں مانتے کہ منافع خود مال مضمونہ میں۔ بلکہ جب کوئی عقد وارد  
 ہو جائے تو ضرورت کی وجہ سے ان کو تقویم ملتا ہے۔ جبکہ یہاں عقد نہیں پایا گیا۔ ہاں البتہ جب چیز غاصب کے استعمال کے سبب  
 مہرب والی بن جائے تو وہ اس پر مضمون ہو جائے گی۔ اس لئے کہ وہ مہرب کے کئی حصوں کا ہلاک کرنے والی ہے۔

## فصل فی غصب کا بیان

﴿یہ فصل غیر متقومہ چیزوں کے غصب کے بیان میں ہے﴾

فصل غیر متقومہ چیزوں میں غصب کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود ہارثی رضی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مصنف علیہ الرحمہ جب تقویم والی اشیاء سے متعلق احکام غصب کو بیان کر کے فارغ ہوئے ہیں تو اب انہوں نے ان چیزوں کے غصب کو بیان کیا ہے جو غیر تقویمی ہیں۔ کیونکہ اشیاء میں اصل تقویم کا ہونا ہے۔ جبکہ اس کی فرع غیر متقوم ہونا ہے لہذا القدم و تاخر کی فقہی مطابقت واضح ہے۔ (عنایہ شرح الہدایہ بترغ، ج ۱۳، ص ۴۰۵، بیروت) مسلمان کا ذی کی شراب کو ہلاک کرنے پر عدم ضمان کا بیان

قَالَ (وَإِذَا أَتَلَفَ الْمُسْلِمُ عَمَرُ الدَّمِيِّ أَوْ خِنْزِيرَهُ ضَمِنَ قِيمَتَهُمَا ، فَإِنْ أَتَلَفَهُمَا لِمُسْلِمٍ لَمْ يَضْمَنْ ) وَقَالَ الشَّافِعِيُّ : لَا يَضْمَنُهَا لِلدَّمِيِّ أَيْضًا وَعَلَى هَذَا الْخِلَافِ إِذَا أَتَلَفَهُمَا ذِمِّيٌّ عَلَى ذِمِّيٍّ أَوْ بَاغَهُمَا الدَّمِيُّ مِنَ الدَّمِيِّ . لَهُ أَنَّهُ سَقَطَ تَقْوُمُهُمَا فِي حَقِّ الْمُسْلِمِ فَكَذَلِكَ فِي حَقِّ الدَّمِيِّ ، لِأَنَّهُمْ أَتْبَاعُ لَنَا فِي الْأَحْكَامِ فَلَا يَجِبُ بِاتِّكَافِهِمَا مَالٌ مُتَقَوِّمٌ وَهُوَ الضَّمَانُ .

وَلَنَا أَنَّ التَّقْوِيمَ بَاقٍ فِي حَقِّهِمْ ، إِذَا جَعَلُوا لَهُمْ كَالْحَلِّ لَنَا وَالْخِنْزِيرَ لَهُمْ كَالشَّاةِ لَنَا . وَنَحْنُ أَمْرُنَا بِأَنْ نَسْرِكَهُمْ وَمَا يَدِينُونَ وَالسَّيْفُ مَوْضُوعٌ فَيَتَعَدُّ الْإِلْزَامُ ، وَإِذَا بَقِيَ التَّقْوِمُ فَقَدْ وَجَدَ اتِّلَافَ مَالٍ مَمْلُوكٍ مُتَقَوِّمٍ فَيَضْمَنُهُ .

بِخِلَافِ النَّمِيَّةِ وَالْذِّمِّ ، لِأَنَّ أَحَدًا مِنْ أَهْلِ الْأَذْيَانِ لَا يَدِينُ تَمَوُّلَهُمَا ، إِلَّا أَنَّهُ تَجِبُ قِيمَةُ الْخَمْرِ وَإِنْ كَانَ مِنْ ذَوَاتِ الْأَمْثَالِ ، لِأَنَّ الْمُسْلِمَ مَمْنُوعٌ عَنْ تَمْلِيكِهِ لِكُونِهِ إِعْزَازًا لَهُ ، بِخِلَافِ مَا إِذَا جَرَتْ الْمُبَايَعَةُ بَيْنَ الدَّمِيِّينَ ، لِأَنَّ الدَّمِيَّ غَيْرَ مَمْنُوعٍ عَنْ تَمْلِيكِ الْخَمْرِ وَتَمْلِكِهَا . وَهَذَا بِخِلَافِ الرِّبَا ، لِأَنَّهُ مُسْتَسْنَى عَنْ عَقُودِهِمْ ، وَبِخِلَافِ الْعَبْدِ الْمُرْتَدِّ يَكُونُ لِلدَّمِيِّ ، لِأَنَّا مَا ضَمِنَّا لَهُمْ تَرَكَ التَّعَرُّضَ لَهُ لِمَا فِيهِ مِنَ الْإِسْتِخْفَافِ

بِالَّذِينَ، وَبِخِلَافٍ مَّتَرُوكِ التَّسْمِيَةِ عَامِلًا إِذَا كَانَ لِمَنْ يُبَيِّحُهُ، لِأَنَّ وَلَايَةَ الْمُتَحَاجَّةِ ثَابِتَةٌ.

ترجمہ

اور جب مسلمان نے کسی ذمی کی شراب یا اس کے خنزیر کو ہلاک کر دیا ہے تو وہ ضامن ہوگا اور جب کسی ذمی نے مسلمان کی شراب یا خنزیر کو ہلاک کر دیا ہے تو وہ اس کا ضامن نہ ہوگا۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ مسلمان بھی ذمی کیلئے مذکورہ اشیاء میں ضامن نہ ہوگا۔ اور اختلاف کے مطابق یہ اختلاف بھی ہے کہ جب کسی ذمی نے کسی ذمی کی شراب یا اس کے خنزیر کو ہلاک کیا ہے یا ذمی نے ذمی کی مذکورہ چیزوں کو بیچ دیا ہے۔ امام شافعی علیہ الرحمہ کی دلیل یہ ہے کہ مسلمان کے حق میں شراب و خنزیر کا مال مقوم ہونا ساقط ہو چکا ہے پس ذمی کے حق میں بھی ان کا مال ہونا ساقط ہو جائے گا۔ کیونکہ احکام کے اعتبار سے ذمی ہمارے تابع ہے۔ پس ان چیزوں کے تلف ہونے کے سبب سے ضمان واجب نہ ہوگا۔ کیونکہ ضمان مال مقوم ہے۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ اہل ذمہ کے حق میں ان کا مقوم موجود ہے کیونکہ جس طرح ہمارے لئے سرکہ ہے اسی طرح ان کیلئے شراب ہے۔ اور جس طرح ہمارے لئے بکری حلال ہے اسی طرح ان کے لئے خنزیر حلال ہے۔ اور ہم کو اس بات کا حکم دیا گیا ہے کہ ہم ان کو ان کے اعتقاد پر چھوڑ دیں۔ اور ان سے گوارہ کا معاملہ ساقط ہو چکا ہے۔ کیونکہ ان پر اسلام کے احکام کو جاری کرنا ممکن نہیں ہے۔ اور جب ان کے حق میں شراب اور خنزیر کا مال قومی ہونا موجود ہے تو ایسے مال مقوم میں تلف پایا گیا ہے جس کے سبب ضمان قاصب کی طرح لازم ہوگا۔ یہ خلاف مردار اور خون کے کیونکہ کوئی مذہب والا ان کے مال ہونے کا نظریہ رکھنے والا نہیں ہے۔ جبکہ شراب کا ذات امثال میں سے ہونے کے باوجود اس کی قیمت لازم ہوگی۔ کیونکہ مسلمانوں کو شراب کا مالک بننے سے روک دیا گیا ہے۔ کیونکہ مسلمان کو اس کا مالک بنانے کی وجہ سے شراب کو عزت دی جائے گی (حالانکہ اس کی تدبیر لیل ہونے سے چاہیے) یہ خلاف اس فتح کے جو اہل ذمہ کے درمیان منقطع ہوئی ہے۔ کیونکہ ذمی کو شراب کی تسلیم و تحمیل سے روکا نہیں جائے گا۔

اور یہ حکم سود کے خلاف ہے کیونکہ سود اہل ذمہ کے درمیان عقد امان سے مستثنیٰ ہے۔ اور اسی طرح ذمی کے غلام کے مرتد ہونے کے بھی یہ خلاف ہے کیونکہ ہم نے مرتد کو تفرض ترک کرنے کے سبب ان کو ضمان نہ دیا جائے گا۔ کیونکہ اس سبب سے دین کا حقیر ہونا پایا جائے گا۔ اور اسی طرح جان بوجہ کہ ہم اللہ کو ترک کرتے ہوئے جانور کو ذبح کیا ہے تو یہ مسئلہ اس کے بھی خلاف ہے اور جب وہ ایسے بندے کا ہے جس جان بوجہ ہم اللہ کو ترک کرنے کو باج جانتا ہے کیونکہ اس میں دلیل کی ولایت ثابت ہو گئی ہے۔

بین آسانی میں جن چیزوں کے مال نہ ہونے کا بیان

اور جب بیع یا شمن دونوں میں سے ایک بھی ایسی چیز ہو جسکی دین آسانی میں مال نہ ہو، جیسے مردار، خون، آزاد، ان کو چاہیے

میع کیا جائے یا نہیں، بہر حال بیع باطل ہے اور اگر بعض زمین میں مال ہوں بعض میں نہیں جیسے شراب کے اگرچہ اسلام میں یہ مال نہیں مگر دین موسوی و عیسوی میں مال تھی، اس کو بیع قرار دیں گے تو بیع باطل ہے اور زمین قرار دیں تو قاعدہ مثلاً شراب کے بدلے میں کوئی چیز خریدی تو بیع قاعدہ ہے اور اگر روپیہ پیسے سے شراب خریدی تو باطل۔ (ریحانہ، کتاب بیوع)

### اہل ذمہ پر قوانین شرعیہ کے اجراء کا بیان

فقہائے اسلام کے نزدیک اسلامی ریاست کا کلکی قانون (Public Law) وہاں کے تمام مسلم اور غیر مسلم شہریوں پر نافذ ہوتا ہے۔ البتہ غیر مسلموں کو ان کے شخصی قانون پر عمل کرنے کی پوری آزادی حاصل ہوتی ہے۔ مثال کے طور پر چوری کے جرم میں ہاتھ کاٹنے کی سزا شرعی قانون ہے اور یہ اسلامی ریاست کا کلکی قانون ہے جس میں اگر کوئی مسلمان چوری کرے گا تو اس پر بھی یہ حد نافذ ہوگی اور اگر کوئی غیر مسلم چوری کا ارتکاب کرے گا تو وہ بھی یہی سزا پائے گا۔

امام باورقنی اپنی مشہور آفاق کتاب الاحکام السلطانیہ میں چوری کی حد کا ذکر کرتے ہوئے لکھتے ہیں: ویسوی لی قطع السرقۃ الرجل والمرأة والحر والعبد والمسلم والکافر۔

چوری کے جرم پر ہاتھ کاٹنے کی سزا ہر مجرم کو دی جائے گی خواہ وہ مجرم مرد ہو یا عورت، آزاد ہو یا غلام اور مسلمان ہو یا کافر۔ "تفسیر قرطبی میں ہے کہ "ولا قطع علی صبی ولا مجنون، ویجب علی الذمی والمعاہد" چوری کے جرم پر سچے اور پاگل کا ہاتھ نہیں کاٹا جائے گا، اور ذی اور معاہد (غیر مسلموں) کا ہاتھ کاٹنا واجب ہے۔"

امام ابن قدامہ حنبلی اپنی مشہور کتاب المغنی میں لکھتے ہیں کہ "ویقطع المسلم بسرقة مال المسلم والذمی، ویقطع الذمی بسرقة مالہما، وبہ قال الشافعی، واصحاب الراۃ ولا نعلم فیہ مخالفاً۔"

کوئی مسلمان جب کسی مسلمان یا ذی کا مال چوری کرے گا تو اس کا ہاتھ کاٹنا جائے گا اور کوئی ذی جب کسی مسلمان یا ذی کا مال چوری کرے گا تو اس کا ہاتھ بھی کاٹا جائے گا۔ امام شافعی اور دوسرے اصحاب رائے کا یہی قول ہے اور اس بارے میں کسی کا اختلاف ہمارے علم میں نہیں ہے۔

بدلیۃ الحجہد میں علامہ ابن رشد نے چوری کی حد کے بارے میں ائمہ اربعہ کی مختلف رائے یہ لکھی ہے کہ کافر پر بھی اس کا اطلاق ہوگا لکھتے ہیں: "اتفقوا علی ان من شرطہ ان یکون مکلفاً، و مواءئاً کان حراً أو عبداً، ذکراً أو انثی، مسلماً أو ذمیاً۔" اس پر اتفاق ہے کہ جس شخص پر چوری کی حد جاری کی جائے، اس کا مکلف (عقل بالغ) ہو یا ضروری شرط ہے، چاہے وہ شخص آزاد ہو یا غلام، مرد ہو یا عورت اور مسلمان ہو یا ذی کافر۔"

موسوعہ الاجتماع فی الفقہ الاسلامی میں یہ اجماعی حکم لکھا ہے کہ "ان إجماع المسلمین علی أن المسلمه تقطع یدہ إذا سرق مالا لمسلم، أو لغیر مسلم، وعلی أن غیر المسلمه تقطع بسرقة مال المسلم ومال غیر المسلم۔"

"اس پر اہل اسلام کا اجماع ہے کہ ایسے مسلمان شخص کا ہاتھ کاٹا جائے گا جو کسی دوسرے مسلمان یا غیر مسلم کا مال چوری کرے۔"

اسی طرح ایسے غیر مسلم شخص کا بھی ہاتھ کاٹا جائے گا جو کسی مسلمان یا غیر مسلم کا مال چوری کرے۔"

مولانا امین احسن املائی بھی ذیوں سمیت تمام شہریوں پر اسلامی ریاست کے شرعی قوانین کی عینیت کو درست سمجھتے ہوئے لکھتے ہیں کہ "اسلامی حکومت میں ملکی قانون (Land of Law) اسلامی قانون ہی ہوگا اور ظاہر بات ہے کہ اگر ایسا نہیں ہوگا تو ریاست کے اسلامی ہونے کے سرے سے کوئی معنی ہی نہیں ہیں۔ مگر، جیسا کہ اوپر واضح کیا جا چکا ہے ریاست یا اس کا قانون غیر مسلموں کے مذہب، تہذیب اور تمدن اور پرسل لائس دخل نہیں ہوں گے۔" (اسلامی ریاست از مولانا املائی: ص ۱۸)

ابوالاعلیٰ مودودی بھی ایک اسلامی ریاست میں ذمیوں پر اسلامی حدود و تقریرات کے نفاذ کو ضروری قرار دیتے ہوئے لکھتے ہیں کہ "تقریرات کا قانون ذاتی اور مسلمانوں کے لیے یکساں ہے اور اس میں دونوں کا درجہ مساوی ہے۔ جرائم کی جو سزا مسلمان دئی جائے گی، وہی ذاتی کو دی جائے گی۔ ذاتی کا مال مسلمان چالے یا مسلمان کا مال ذاتی چالے، دونوں صورتوں میں سارق کا ہاتھ کاٹا جائے گا۔" (اسلامی ریاست)

اس تفصیل سے معلوم ہوا کہ اس بات پر اجماع اُست ہے کہ اسلامی ریاست میں چوری کی حد جہاں مسلمانوں پر نافذ ہوگی وہاں غیر مسلم شہریوں پر بھی نافذ ہوگی اور اس بارے میں اہل اسلام کے درمیان کوئی اختلاف نہیں ہے۔

آج مسلم ریاستوں میں غیر مسلم اقلیتوں کو ان کے شخصی قوانین پر عمل کرنے کی پوری آزادی حاصل ہے، جبکہ مغرب کی نام نہاد متقدم ریاستیں وہاں کی مسلم اقلیت کو اس کے شخصی قانون پر عمل کرنے کا حق دینے کے لیے قطعاً آمادہ نہیں۔ افسوس! اس طرح حکم پر تو ہمارے ہاں کے دانش فروشوں کا دل کبھی نہیں پہنچتا مگر جب کوئی اسلامی ریاست غیر مسلم اقلیت پر اپنا ملکی شرعی قانون نافذ کرنے لگتی ہے تو ہمارے اُن اسلام دوستوں کے پیٹ میں مرد زائعا شروع ہو جاتا ہے۔

### جھوٹی قسم اٹھانے کی ممانعت کا بیان

حضرت امامہ باہلی رضی اللہ عنہ کہتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا کہ جس شخص نے اپنی (جھوٹی) قسم کے ذریعہ کسی مسلمان شخص کا حق غصب کیا بلاشبہ اللہ تعالیٰ نے اس کے لئے آگ کو واجب کیا اور اس پر بہشت کو حرام کر دیا۔ "ایک شخص نے (یہ سن کر) آپ صلی اللہ علیہ وسلم سے عرض کیا اگرچہ وہ حق کوئی معمولی چیز ہو۔" آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا (ہاں) اگرچہ پہلو کے درخت کا ایک ٹکڑا (یعنی مسواک) ہی کیوں نہ ہو۔" (مسلم)

اللہ تعالیٰ نے اس کے لئے آگ کو واجب کیا اس جملہ کی دو تائیدیں ہیں ایک تو یہ کہ یہ حکم اس شخص پر محمول ہے جو جھوٹی قسم کے ذریعہ کسی مسلمان کا حق غصب کرنا حلال جانے اور اسی عقیدہ پر اس کی موت ہو جائے دوسری تاویل یہ ہے کہ ایسا شخص اگرچہ دوزخ کی آگ کا یقیناً سزاوار ہوگا لیکن یہ بھی غیر بعید نہیں ہے کہ اللہ تعالیٰ اپنے فضل و کرم سے اس کو معاف کر دے اسی طرح "بہشت کو اس پر حرام کر دیا۔" کی تاویل یہ ہے کہ ایسا شخص اول دہلہ میں نجات یافتہ لوگوں کے ساتھ جنت میں داخل ہونے سے محروم قرار دیا جائے گا۔ واضح رہے کہ جس طرح جھوٹی قسم کے ذریعہ کسی مسلمان کے حق کو ہڑپ کرنے والے کے بارے میں مذکورہ حدیث

ہے اسی طرح وہ شخص بھی اس وعید میں شامل ہے جو معمولی قسم کے ذریعہ کی ذی کافق مارے۔  
مسلمان سے شراب غصب کر کے سرکہ بنانے کا بیان

قَالَ (فَإِنْ عَصَبَ مِنْ مُسْلِمٍ عَمْرًا فَخَلَّلَهَا أَوْ جِلْدَ مَيْتَةٍ فَدَبَّغَهُ فَلَصَّاحِبِ الْخَمْرِ أَنْ يَأْخُذَ الْخَلَّ بِغَيْرِ شَيْءٍ وَيَأْخُذَ جِلْدَ الْمَيْتَةِ وَيُرَدَّ عَلَيْهِ مَا زَادَ الدَّبَاغُ فِيهِ) ، وَالْمُرَادُ بِالْفَضْلِ الْأَوَّلِ إِذَا خَلَّلَهَا بِالنَّقْلِ مِنَ الشَّمْسِ إِلَى الظِّلِّ وَمِنْهُ إِلَى الشَّمْسِ ، وَبِالْفَضْلِ الثَّانِي إِذَا دَبَّغَهُ بِمَا لَهُ قِيَمَةٌ كَالْقَرِظِ وَالْعُقْصِ وَنَحْوِ ذَلِكَ .

وَالْفَرْقُ أَنْ هَذَا التَّحْلِيلَ تَطْهِيرٌ لَهُ بِمَنْزِلَةِ غَسْلِ الثُّوبِ النَّجِسِ فَيَقْبَى عَلَى مِلْكِهِ إِذَا لَا تَبْتُ الْمَالِيَّةُ بِهِ وَبِهَذَا الدَّبَاغُ اتَّصَلَ بِالْجِلْدِ مَالٌ مُتَقَوِّمٌ لِلْغَايِبِ كَالصَّبْغِ فِي الثُّوبِ لَكَانَ بِمَنْزِلَتِهِ لِلْهَذَا يَأْخُذُ الْخَلَّ بِغَيْرِ شَيْءٍ وَيَأْخُذَ الْجِلْدَ وَيُعْطَى مَا زَادَ الدَّبَاغُ فِيهِ .  
وَيَسَاءُ أَنَّهُ يَنْظُرُ إِلَى قِيَمَتِهِ ذِكْرًا غَيْرَ مَذْبُوحٍ ، وَإِلَى قِيَمَتِهِ مَذْبُوحًا فَيَضْمَنُ فَضْلَ مَا بَيْنَهُمَا ، وَلِلْغَايِبِ أَنْ يَغْيِبَهُ حَتَّى يَسْتَوْفِيَ حَقَّهُ كَحَقِّ الْعَبَسِ فِي الْبَيْعِ .

ترجمہ

اور جب کسی بندے نے مسلمان سے شراب کو غصب کرتے ہوئے اس کا سرکہ بنادیا ہے یا اس نے مردار کی کھال کو غصب کر کے اسے دباغت دے ڈالی۔ تو شراب والے کوئی بغیر کسی بدل کے وہ سرکہ لینے کا اختیار ہوگا۔ جبکہ کھال والے کیلئے یہ اختیار ہوگا کہ وہ مردار کی کھال وصول کر لے۔ اور دباغت کے سبب اس میں جو اضافہ ہوا ہے وہ غاصب کو ادا کر دے۔

پہلے مسئلہ میں ماتن کا مطلب یہ ہے کہ غاصب نے اس شراب کو دھوپ سے سائے میں اور سائے سے دھوپ لا کر سرکہ بنایا ہے جبکہ دوسرے حکم میں دباغت سے مراد ہے کہ اس قسم کی چیز سے دباغت دی جائے جو قیمت والی ہو۔ جس طرح سلم پودے کا پتہ اور مانو کا پتہ ہے۔

مذکورہ دونوں مسائل میں فرق اس طرح ہوگا کہ شراب کو سرکہ بنانے کیلئے طہارت ہے جس طرح تاپاک کپڑے کو دھونا اس کیلئے طہارت ہے پس وہ شراب مالک کی ملکیت پر باقی رہ جائے گی۔ کیونکہ تطہیر سے ملکیت ثابت نہیں ہوا کرتی۔ جبکہ دباغت کے سبب اس کھال میں غاصب کا مستحق مال خرچ ہو چکا ہے جس طرح کپڑے میں رنگائی ہے پس یہ شراب غصب شدہ کپڑے رنگے ہوئے کی طرح ہو جائے گا اسی دلیل کے سبب شراب والا شراب کو بغیر کسی بدلے کے لے گا۔ اور کھال لیتے ہوئے اس سے بڑھ جانے والی قیمت غاصب کو ادا کرے گا۔

اور اس کی توضیح یہ ہے جب ذبح شدہ جانوروں کی غیر مذبووح قیمت اور وہ اپنے ہوؤں کی قیمت کے درمیان برابری نہ ہو سکے گی۔ اور ان میں جس قدر فرق ہوگا غائب کو اسی ضمان دیدے۔ اور اپنے حق کی وصولی تک غائب کو کھال اپنے قبضہ میں رکھنے کا حق حاصل ہوگا۔ جس طرح قیمت وصول کرنے تک بائع کو بیع کو اپنی قید میں رکھنے کا حق ہوتا ہے۔

شرح

اور مال وہ چیز ہے جس کی طرف طبیعت کا میلان ہو جس کو دیا یا جاتا ہو جس سے دوسروں کو روکتے ہوں جسے وقت ضرورت کے لیے جمع رکھتے ہوں لہذا تھوڑی سی مٹی جب تک وہ اپنی جگہ پر ہے مال نہیں اور اس کی بیع باطل ہے البتہ اگر اُسے دوسری جگہ منتقل کر کے لے جائیں تو اب مال ہے اور بیع جائز گئیہوں کا ایک دانہ اس کی بھی بیع باطل ہے۔ انسان کے پاخانہ پیشاب کی بیع باطل ہے جب تک مٹی اس پر غالب نہ آجائے اور کھاندہ ہو جائے گو بر، مٹی، لید کی بیع باطل نہیں اگرچہ دوسری چیز کی اُن میں آمیزش نہ ہو لہذا اُلپے کا بیچنا خریدنا یا استعمال کرنا ممنوع نہیں۔

مُر دار سے مراد غیر مذبووح ہے چاہے وہ خود مر گیا ہو یا کسی نے اُس کا ٹکا گھونٹ کر مار ڈالا ہو یا کسی جانور نے اُسے مار ڈالا ہو۔ پہلی اور دُئی مُر دار میں داخل نہیں کہ یہ ذبح کرنے کی چیز ہی نہیں۔ (در مختار، کتاب بیوع، بیروت)

### حرام مال کو تصرف میں لانے کا بیان

علامہ ابن عابدین حنفی شامی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب کسی نے حرام مال حاصل کیا، اور پھر اس کو خریداری میں صرف کیا تو اس کی پانچ صورتیں ہیں: پہلی یہ کہ یہ حرام درانہم بائع کو دے کر پھر اس کے عوض خرید، اودم یہ کہ ڈینے سے قبل خرید اور عوض میں دے دیا، سوم یہ کہ دینے سے قبل خرید اور عوض اور مال دیا، چہارم یہ کہ مطلق خریداری کی ادائیگی میں یہ مال دیا، پنجم یہ کہ دوسرے درانہم سے خرید اور ادائیگی میں یہ درانہم دے۔ ایضاً نے فرمایا پہلی صورت کے بغیر باقی تمام صورتوں میں خرید ہوا مال طیب ہے اور صدقہ کرنا بھی واجب نہیں، اور اسی کو فقہ ابو اللیث نے اختیار کیا ہے۔ لیکن یہ ظاہر روایت کے خلاف ہے کیونکہ جمع البصر میں نص ہے کہ اگر کسی نے ہزار غصب کیا ہو اور اس کے عوض لوٹری خریدی اور دو ہزار میں فروخت کی تو فسخ کو صدقہ کرے، اور انہم کرنی نے فرمایا کہ اول اور ثانی صورت میں طیب نہ ہوگا اور آخری تین صورتوں میں طیب ہے، اور ابو بکر نے فرمایا تمام صورتوں میں طیب نہیں ہے لیکن آج کل فتویٰ امام کرنی کے قول پر ہے تاکہ لوگوں سے حرج کا ازالہ ہو سکے، اور دلو ابو جیہ میں ہے کہ بعض نے فرمایا سب صورتوں میں طیب نہیں وہ مختار ہے لیکن فتویٰ آج کل امام کرنی کے قول پر ہے حرام کی کثرت کی وجہ سے حرج کو ختم کیا جاسکے، اور مصنف نے در مختار، کتاب غصب، بیروت، کتاب غصب، بیروت وغیرہ کی اجاب کرتے ہوئے اسی کو اپنا دیا ہے۔

(فتاویٰ شامی، کتاب بیوع، بیروت)

کمال کی ہلاکت کے سبب ضمانت میں قیمتی اختلاف کا بیان

قَالَ (وَإِنْ اسْتَهْلَكَهُمَا ضَمِنَ الْخَلَّ وَلَمْ يَضْمَنْ الْجِلْدُ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ، وَقَالَ: يَضْمَنْ الْجِلْدُ مَذْبُوعًا وَيُعْطَى مَا زَادَ الدِّبَاغُ فِيهِ) وَلَوْ هَلَكَ فِي يَدِهِ لَا يَضْمَنُهُ بِالْإِجْمَاعِ. أَمَّا الْخَلُّ؛ فَلِأَنَّهُ لَمَّا بَقِيَ عَلَى مَلِكٍ مَالِكِهِ وَهُوَ مَالٌ مُتَقَوِّمٌ ضَمِنَهُ بِالْإِتْلَافِ، يَجِبُ مِثْلُهُ؛ لِأَنَّ الْخَلَّ مِنْ ذَوَاتِ الْأَمْثَالِ.

وَأَمَّا الْجِلْدُ فَلَهُمَا أَنَّهُ بَاقٍ عَلَى مَلِكٍ الْمَالِكِ حَتَّى كَانَ لَهُ أَنْ يَأْخُذَهُ وَهُوَ مَالٌ مُتَقَوِّمٌ لِيَضْمَنَهُ مَذْبُوعًا بِإِسْتِهْلَاكِهِ وَيُعْطِيهِ الْمَالِكُ مَا زَادَ الدِّبَاغُ فِيهِ كَمَا إِذَا غَصَبَ ثَوْبًا لَصَبَّهُ ثُمَّ اسْتَهْلَكَهُ وَيَضْمَنُهُ وَيُعْطِيهِ الْمَالِكُ مَا زَادَ الصَّبْغُ فِيهِ، وَلِأَنَّهُ وَاجِبُ الرَّدِّ، فَإِذَا قُوَّتْ عَلَيْهِ خَلْفُهُ قِيمَتُهُ كَمَا فِي الْمُسْتَعَارِ. وَبِهَذَا فَارَقَ الْهَلَاكُ بَيْنَهُمَا. وَقَوْلُهُمَا يُعْطَى مَا زَادَ الدِّبَاغُ فِيهِ مَحْمُولٌ عَلَى اخْتِلَافِ الْجِنْسِ.

أَمَّا عِنْدَ التَّحَادِيدِ فَيُطْرَحُ عَنْهُ ذَلِكَ الْقَدْرُ وَيُؤْخَذُ مِنْهُ الْبَاقِي لِعَدَمِ الْفَالِذَةِ فِي الْأَخِيذِ مِنْهُ ثُمَّ فِي الرَّدِّ عَلَيْهِ. وَكَأَنَّهُ أَنَّ الْقَوِّمَ حَصَلَ بِصَنْعِ الْغَاصِبِ وَصَنَعُهُ مُتَقَوِّمَةٌ لِاسْتِعْمَالِهِ مَا لَا مُنْقَوِّمًا فِيهِ، وَلِهَذَا كَانَ لَهُ أَنْ يَنْجِسَهُ حَتَّى يَسْتَوْفِيَ مَا زَادَ الدِّبَاغُ فِيهِ فَكَانَ حَقًّا لَهُ وَالْجِلْدُ تَبِعَ لَهُ فِي حَقِّ الْقَوِّمِ، ثُمَّ الْأَصْلُ وَهُوَ الصَّنْعَةُ غَيْرُ مَضْمُونٍ عَلَيْهِ فَكَلَّا النَّابِعُ، كَمَا إِذَا هَلَكَ مِنْ غَيْرِ صَنْعَةٍ، بِخِلَافِ وَجُوبِ الرَّدِّ حَالَ قِيَامِهِ؛ لِأَنَّهُ تَبِعُ الْمَلِكِ،

وَالْجِلْدُ غَيْرُ تَابِعٍ لِلصَّنْعَةِ فِي حَقِّ الْمَلِكِ لِثُبُوتِهِ قَبْلَهَا وَإِنْ لَمْ يَكُنْ مُتَقَوِّمًا، بِخِلَافِ الدَّيْئِ وَالثَّوْبِ؛ لِأَنَّ الْقَوِّمَ فِيهِمَا كَانَ ثَابِتًا قَبْلَ الدَّبْغِ وَالصَّبْغِ فَلَمْ يَكُنْ تَابِعًا لِلصَّنْعَةِ، وَلَوْ كَانَ قَائِمًا فَأَرَادَ الْمَالِكُ أَنْ يَتْرُكَهُ عَلَى الْغَاصِبِ فِي هَذَا الْوَجْهِ وَيَضْمَنَهُ قِيمَتَهُ قِيلَ: لَيْسَ لَهُ ذَلِكَ؛ لِأَنَّ الْجِلْدَ لَا قِيمَةَ لَهُ، بِخِلَافِ صَبْغِ الثَّوْبِ؛ لِأَنَّ لَهُ قِيمَةَ.

وَقِيلَ لَيْسَ لَهُ ذَلِكَ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ، وَعِنْدَهُمَا لَهُ ذَلِكَ؛ لِأَنَّهُ إِذَا تَرَكَهُ عَلَيْهِ وَضَمَنَهُ عَجَزَ الْغَاصِبُ عَنْ رَدِّهِ فَصَارَ كَالِاسْتِهْلَاكِ، وَهُوَ عَلَى هَذَا الْخِلَافِ عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ.



ترجمہ

اور جب غاصب نے کھال اور سر کو ہلاک کر دیا ہے تو سر کے خاخن ہوگا اور امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک وہ کھال کا خاخن نہ ہوگا۔

صاحبین کے نزدیک دیا غنمی کھال کا خاخن بھی بن جائے گا۔ اور دباغت کے سبب کھال کی قیمت میں جو اضافہ ہوا ہے وہ مالک غاصب کو ادا کرے گا۔ اور جب کھال مالک کے قبضہ میں خود پہ خود ہلاک ہوگئی ہے تو بہ اتفاق غاصب اس کا خاخن نہ ہوگا۔ جبکہ سر کے مسئلہ اس دلیل کے سبب سے ہے کہ وہ سر کے مالک کی ملکیت پر باقی ہے۔ اور وہ مقوم مال بھی ہے لہذا ظاہر یہ ہوا کہ اس کے تلف ہونے پر غاصب پر اس کا خاخن ہوگا۔ اور اس کی مثل اس پر واجب ہو جائے گی۔ کیونکہ سر کے ذوات امثال میں سے ہے۔

طرفین کی دلیل کھال والے مسئلہ میں یہ ہے کہ کھال بھی مالک کی ملکیت پر باقی ہے حتیٰ کہ مالک کیلئے وہ کھال لینے کا اختیار بھی ہے۔ اور وہ مقوم مال بھی ہے۔ پس ہلاکت کی صورت میں غاصب پر دباغت والی کھال کا خاخن ہوگا۔ اور دباغت کے سبب اس کی قیمت میں جو اضافہ ہوا ہے۔ وہ مالک غاصب کو ادا کر دے گا۔ جس طرح کسی نے کپڑا غصب کر کے اس کو رنگ دیا ہے اس کے بعد اس کو ہلاک کر دیا ہے۔ تو غاصب اس کپڑے کا خاخن ہوگا۔ اور جب رنگی کے سبب کپڑے کی قیمت میں جتنا اضافہ ہوا ہے مالک وہ غاصب کو ادا کرے گا۔

اور یہ دلیل بھی ہے کہ غصب شدہ کو واپس کرنا واجب ہے پس جب غاصب اس کو ختم کرنے والا ہے تو اس کی قیمت اس کے قائم مقام ہوگی۔ جس طرح مستعار چیز میں قیمت اس کے قائم مقام ہوا کرتی ہے۔ اسی دلیل سے خود ہلاک ہونے اور ہلاک کرنے میں فرق ہو گیا ہے۔

صاحبین کا یہ کہنا کہ دباغت کی وجہ سے اضافہ ہوا ہے وہ دیا جائے گا یہ جنس کے مختلف ہونے پر محمول کیا گیا ہے۔ جبکہ جنس متحد ہونے کی صورت میں خاخن سے غصب کردہ چیز کی مقدار میں رقم ساقط ہو جائے گی۔ اور بقیہ رقم مالک سے وصول کی جائے گی۔ کیونکہ غاصب سے لینے ہوئے اسی کو واپس کرنے کا کوئی فائدہ نہ ہوگا۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ یہ تقوم فعل غاصب کے سبب پیدا ہونے والا ہے۔ اور یہ اس کا مقوم فعل ہے۔ کیونکہ وہ اس فعل میں مقوم مال کو استعمال کرنے والا ہے۔ اسی دلیل کے سبب سے اس کو دباغت کی وجہ سے اضافہ ہونے کو وصول کرنے تک قید میں رکھنے کا حق حاصل ہے۔ پس تقوم غاصب کیلئے ہوگا۔ اور تقوم کے حق میں کھال غاصب کے عمل تابع ہو جائے گی۔ اور اصل یعنی غاصب کا عمل یا اس پر مضمون نہ ہوگا۔ پس تابع بھی مضمون نہ ہوگا جس طرح یہ مسئلہ ہے کہ جب وہ فعل غاصب کے سوا ہلاک ہو جائے بہ خلاف اس صورت کے کہ جب کھال موجود ہے تو اس کو واپس کرنا لازم ہے کیونکہ واپسی ملکیت کے تابع ہے اور ملکیت کے حق میں کھال بنانے کے تابع نہیں ہے۔ کیونکہ ملکیت تو دباغت سے پہلے ہی موجود تھی۔ اگرچہ مقوم نہیں ہے۔ بہ

خلاف مذکور اور کپڑے کے کیونکہ ان میں دباغت اور رنگائی سے قبل بھی تقوم ثابت تھا۔ پس یہ تقوم کا پایا جانا یہ صنعت کے تابع نہ ہوگا۔ اور جب یہ کھال موجود ہے۔ تو اب اگر مالک عاصب کو کھال دے کر اس سے کھال کا ضمان واپس لینا چاہے تو ایک قول کے مطابق مالک کو یہ حق حاصل نہ ہوگا۔ کیونکہ کھال کی کوئی قیمت نہیں ہے۔ بہ خلاف کپڑا رنگ دینے کے کیونکہ اس کپڑے کی قیمت ہوتی ہے۔

دوسرا قول یہ ہے کہ امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک مالک کو یہ حق حاصل نہیں ہے جبکہ صاحبین کے نزدیک وہ ایسا کر سکتا ہے کیونکہ جب مالک وہ کھال عاصب کے ہاں چھوڑ کر اس سے ضمان لیا ہے تو عاصب اس کی واپسی سے عاجز ہے اور یہ ہلاک کر دینے کی طرح ہے۔ اور ہلاک کر دینے کا اختلاف بھی اسی مسئلہ کے مطابق ہے جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔

مردار کی کھال دباغت سے پاک ہو جاتی ہے

حضرت عبداللہ بن عباسؓ کہتے ہیں کہ اُمّ المؤمنین سیمونہ رضی اللہ عنہا کی کسی لوطی کو ایک بکری صدقہ میں دی گئی تھی، وہ مر گئی۔ اور رسول اللہؐ نے اس کو پڑا ہوا دیکھا تو فرمایا کہ تم نے اس کی کھال کیوں نہ اتاری؟ رنگ کر کام میں لاتے۔ تو لوگوں نے کہا کہ یا رسول اللہؐ! وہ مردار تھی۔ آپ ﷺ نے فرمایا کہ مردار کا کھانا حرام ہے۔

(ترمذی، معجم مسلم، ابن ماجہ، ابن حبان، مسند احمد، بخاری، ابوداؤد و نسائی، بہ تصرف اسنادھا)  
امام دارقطنی ۲۹ مختلف اسناد سے دباغت کے متعلق احادیث لائے ہیں۔

حدیث ابو بکر النیشابوری نا محمد بن عقیل بن غوبلد بن حفص بن عبد اللہ نا ابراہیم بن طہمان عن ابوب  
عن نافع عن بن عمر قال قال رسول صلی اللہ علیہ وسلم ایما اھاب دیغ فقد طھر إسناد حسن۔ (سنن دار قطنی  
ج ۱، ص ۲۸، دار المعرفہ بیروت)

دباغت کھال سے متعلق تین مسائل ہیں (۱) کھال کی طہارت۔ اس کا تعلق کتاب الطہرہ سے ہے۔ (۲) اس کھال میں نماز پڑھنا یہ مسئلہ کتاب الصلوٰۃ سے متعلق ہے۔ (۳) اس سے وضو کرنا تا کہ قربت حاصل ہو یہ مسئلہ اس باب سے متعلق ہے۔ اور **الصلوٰۃ فیہ** کہا ہے جبکہ اس کو کپڑا بنایا جائے۔ اسی لئے **”والصلوٰۃ علیہ“** نہیں کہا۔ کہ نماز اس پر نماز پڑھے اگرچہ دونوں کا حکم ایک ہے۔ کیونکہ کپڑے کا بیان نمازی پر زیادہ مشتمل ہے۔ اور وہ مخصوص علیہ بھی ہے۔ کیونکہ اللہ تعالیٰ کا فرمان ہے **”و یتاہک فطھر“** اور جبکہ طہارت اس کے ساتھ بطور ولالت ملی ہوئی ہے۔ اور آخری دونوں کا حکم اس میں بیان کیا ہے اور پہلی صورت اس لئے بیان کرتا کہ امام مالک علیہ الرحمہ کے قول سے احتراز کیا جائے کیونکہ وہ فرماتے ہیں کہ کھال کا ظاہر پاک ہو جاتا ہے لیکن اس کا باطن پاک نہیں ہوتا لہذا کھال پر نماز پڑھنا جائز ہے لیکن اس کے اندر نماز پڑھنا جائز نہیں۔

اسی طرح استثناء میں خنزیر کو آدمی پر مقدم کیا ہے کیونکہ یہ محل نجاست ہے اور نجاست کے موقع کے اعتبار سے خنزیر نجس امین ہے لہذا وہ قائل اہانت ہے اور آدمی کو اس سے مؤخر کر دیا ہے کیونکہ وہ افضل ہے۔ (عنا یہ شرح الہدایہ، ج ۱، ص ۱۲۶، بیروت)

مکرہ جب مفت عامہ کے ساتھ ہو قاعدہ فقہیہ

مکرہ جب مفت عامہ کے ساتھ مذکور ہو تو وہ عموم پر دلالت کرتا ہے۔ (ماخذ من الغنیہ، ج ۱، ص ۱۲۶، بیروت)

اس قاعدہ کی وضاحت یہ ہے کہ یہاں کمال سے مراد عام ہے چاہے وہ مردار کی کمال ہو یا غیر مردار کی کمال ہو اسی طرف وہ مایکل لحم کی کمال ہو یا غیر مایکل لحم کی کمال ہو ہر صورت میں دباغت کی وجہ سے پاک ہو جائے گی۔ کیونکہ حکم دباغت بھی عام ہے۔ جو رطوبت و نجاستوں کو ختم کرنے والا ہے۔

اس حدیث میں جو صاحب ہدایہ نے فقہاء احناف کے موقف کی دلیل میں ذکر کی ہے۔ اس حدیث سے عموم مراد ہے اس سے ہر کمال مراد ہوگی سوائے خنزیر اور آدمی کی کمال کے کیونکہ ان دونوں کا استثناء کیا جائے گا۔

فقہ شافعی و مالکی کے مطابق مردار کی کمال کا حکم و فقہاء احناف کا جواب

امام مالک علیہ الرحمہ نے مذکورہ متن میں ذکر حدیث سے استدلال کیا ہے کہ مردار کی کمال سے نفع حاصل کرنے سے منع کیا گیا ہے لہذا مردار کی کمال دباغت سے پاک نہیں ہوتی۔ امام مالک کی متبادل حدیث ہے۔

اس حدیث کو اصحاب سنن اور بعد نے ذکر کیا ہے اور امام ترمذی نے اس حدیث کو حسن کہا ہے اور وہ حدیث یہ ہے کہ حضرت عبد اللہ بن حکیم رضی اللہ عنہ بیان کرتے ہیں کہ نبی کریم ﷺ نے وصال سے ایک ماہ قبل حضرت جہینہ کو کھانا کھا۔ کہ تم مردار کی کمال اور پٹوں سے نفع حاصل نہ کرو۔ (ابن ماجہ، طبرانی، مسند احمد، ابوداؤد، ترمذی، بیہقی، ابن عدی، بیہقی، اسنادھا) علامہ ابن ہمام نقلی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں۔

اس حدیث کے متن میں اضطراب ہے۔ اور اس کی سند میں بھی اضطراب ہے۔ کیونکہ امام احمد کے نزدیک متن ”شہر او شہین“ ہے۔ کیونکہ حضرت عبداللہ بن عباس رضی اللہ عنہما کی حدیث کو تقدم حاصل ہے کیونکہ وہ حدیث اس کی تائید یعنی معارض ہے۔ لہذا قوت دانی حدیث حکم کو شامل ہوگا۔ اسی طرح امام احمد علیہ الرحمہ نے کہا ہے۔

اسی طرح سند میں اضطراب اس طرح ہے۔ کہ عبداللہ بن عمر نے ابن عمر سے بیان کیا ہے۔ اور امام ابوداؤد نے خالد خدا کی سند سے روایت کیا ہے۔ اور انہوں نے حکیم بن عتیہ سے روایت کی ہے۔ وہ فرماتے ہیں کہ حضرت عبداللہ بن عمر اور لوگ عبداللہ بن حکیم کی طرف چلے گئے وہ داخل ہوئے میں دروازے پر کھڑا ہوا۔ جب وہ نکلے تو انہوں نے مجھے خبر دی کہ ان کو عبداللہ بن عمر نے خبر دی ہے۔ کہ نبی کریم ﷺ نے جہینہ کی طرف مذکورہ حدیث لکھی ہے۔

اس سند میں واضح ہے کہ حضرت عبداللہ بن عمر نے دروازے سے باہر نکلنے والوں سے حدیث سنی ہے اور دروازے سے نکلنے والے مجہول ہیں۔

اسی طرح اس حدیث کے متن بھی اضطراب ہے کہ ایک روایت میں ایک مہینہ ہے اور ایک میں چالیس دن ہیں۔ اور ایک روایت میں تین دن مع الاختلاف کے ذکر ہے اختلاف بھی ان سے مذکور ہے جو حکیم کی محبت اختیار کرنے والے ہیں لہذا اسی وجہ

سے حضرت عبداللہ بن عباس رضی اللہ عنہما دلی حدیث جس کو امام مسلم سمیت دیگر محدثین نے ذکر کیا ہے وہی ائمہ احناف کے مسلک کی دلیل ہوئی۔ (فتح القدیر، ج ۱، ص ۱۶۷، مدار المعرفہ بیروت)  
اسی طرح مذہب احناف پر یہ حدیث بھی دلیل ہے جس کو امام دارقطنی نے ذکر کیا ہے۔

عن عائشة قالت قال النبی صلی اللہ علیہ وسلم استمعوا یحلوذ المیتة إذا هی دہعت ترابا کان أو رمادا أو مہحا أو ما کان بعد أن ترید صلاحہ۔ (مسند دارقطنی، ج ۱، ص ۴۹، مدار المعرفہ بیروت)  
حضرت ام المؤمنین عائشہ رضی اللہ عنہا بیان کرتی ہیں کہ نبی کریم ﷺ نے فرمایا: مردار کی کھال سے نفع حاصل کرو جبکہ اسے مٹی یا راکھ یا نمک یا تو اس کو بہت عرصے بعد صحیح دیکھے۔  
اور امام شافعی علیہ الرحمہ نے کتے کے کھال کے بارے کو خنزیر کی کھال پر قیاس کیا ہے کہ جس طرح خنزیر کی کھال دباغت سے پاک نہ ہوگی اسی طرح کتے کی کھال بھی پاک نہ ہوگی۔

امام شافعی کا یہ قیاس اس لئے درست نہیں ہے۔ کیونکہ خنزیر نجس العین ہے جس کے بارے میں نص وارد ہے۔ اور مبسوط میں مذکور ہے کہ امام شافعی کے نزدیک لایکل لحم کی کھال دباغت سے پاک ہو جاتی ہے۔ لہذا امام شافعی نے کتے کو خنزیر پر قیاس کیا ہے حالانکہ اگر لایکل لحم جانوروں پر قیاس کرتے تو درست ہوتا۔

احناف نے قرآن سے بھی استدلال کیا ہے کہ اللہ تعالیٰ کا فرمان ”فانذر جس“ میں حوضیر کا مرجع خنزیر ہے۔ لہذا وہ نجس العین ہوا۔ اور نجس العین ہونا صرف خنزیر کی خصوصیت ہے۔

ہلاک واستہلاک کھال پر فقہی جزیات کا بیان

ثُمَّ قِيلَ: يُضْمَنُ قِيمَةُ جِلْدٍ مَذْبُوعٍ وَيُعْطِيهِ مَا زَادَ الذَّبَاغُ فِيهِ كَمَا فِي الْأَسْهَلِ الْهَلَاكِ.  
وَقِيلَ يُضْمَنُ قِيمَةُ جِلْدٍ ذِكْيٍ غَيْرِ مَذْبُوعٍ، وَلَوْ دَبَّغَهُ بِمَا لَا قِيمَةَ لَهُ كَالْتَرَابِ  
وَالشَّمْسِ فَهُوَ لِمَا لِكَيْه بِلَا شَيْءٍ؛ لِأَنَّهُ يَمْنُزِلُهُ غَسْلُ الثَّوْبِ. وَلَوْ اسْتَهْلَكَهُ الْغَاصِبُ  
يُضْمَنُ قِيمَتَهُ مَذْبُوعًا. وَقِيلَ طَاهِرًا غَيْرِ مَذْبُوعٍ؛ لِأَنَّ وَصْفَ الذَّبَاغَةِ هُوَ الَّذِي حَصَلَتْهُ  
فَلَا يُضْمَنُ. وَجَهَ الْأَوَّلُ وَعَلَيْهِ الْأَكْثَرُونَ أَنَّ صِفَةَ الذَّبَاغَةِ تَابِعَةٌ لِلْجِلْدِ فَلَا تُفَرَّدُ عَنْهُ،  
وَإِذَا صَارَ الْأَصْلُ مَضْمُونًا عَلَيْهِ فَكُنَّا صِفَتَهُ، وَلَوْ خَلَّلَ الْخَمْرُ بِالْقَاءِ الْمِلْحِ فِيهِ قَالُوا  
عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ: صَارَ مِلْكًا لِلْغَاصِبِ وَلَا شَيْءَ لَهُ عَلَيْهِ.

وَعِنْدَهُمَا أَخَذَهُ الْمَالِكُ وَأَعْطَى مَا زَادَ الْمِلْحُ فِيهِ بِمَنْزِلَةِ دَبَّغِ الْجِلْدِ، وَمَعْنَاهُ هَاهُنَا  
أَنْ يُعْطَى مِثْلُ وَزْنِ الْمِلْحِ مِنَ الْخَلِّ، وَإِنْ أَرَادَ الْمَالِكُ تَرْكَهُ عَلَيْهِ وَتَضَمُّنَهُ فَهُوَ عَلَى

مَا قِيلَ .

وَقِيلَ لِي دَنِيعُ الْجَلْدِ وَلَوْ اسْتَهْلَكَهَا لَا يَضْمَنُهَا عِنْدَ أَبِي حَبِيفَةَ خِلَافًا لَهَا مَا كَمَا لِي دَنِيعُ الْجَلْدِ ، وَلَوْ خَلَّلَهَا بِالْقَاءِ الْخَلِّ فِيهِمَا ، لَعَنَ مُحَمَّدٌ أَنَّهُ إِنْ صَارَ خَلًّا مِنْ سَاعَتِهِ يَصِيرُ مِلْكًا لِلْعَاصِبِ وَلَا شَيْءَ عَلَيْهِ ؛ لِأَنَّهُ اسْتَهْلَكَ لَهُ وَهُوَ غَيْرُ مُتَقَوِّمٍ ، وَإِنْ لَمْ تَصِرْ خَلًّا إِلَّا بَعْدَ زَمَانٍ بَانَ كَانَ الْمُلْقَى فِيهِ خَلًّا قَلِيلًا فَهُوَ بَيْنَهُمَا عَلَى قَدَرٍ كِلَيْهِمَا ؛ لِأَنَّ خَلْطَ الْخَلِّ بِالْخَلِّ فِي التَّقْدِيرِ وَهُوَ عَلَى أَصْلِهِ لَيْسَ بِاسْتِهْلَاكِ وَعِنْدَ أَبِي حَبِيفَةَ هُوَ لِلْعَاصِبِ فِي التَّوَجُّهِينِ ، وَلَا شَيْءَ عَلَيْهِ ؛ لِأَنَّ نَفْسَ الْخَلْطِ اسْتِهْلَاكِ عِنْدَهُ ، وَلَا ضَمَانَ لِي الْإِسْتِهْلَاكِ ؛ لِأَنَّهُ أَتَلَفَ مِلْكَ نَفْسِهِ .

وَعِنْدَ مُحَمَّدٍ لَا يَضْمَنُ بِالِاسْتِهْلَاكِ فِي التَّوَجُّهِ الْأَوَّلِ لِمَا بَيَّنَّا . وَيَضْمَنُ فِي التَّوَجُّهِ الثَّانِي ؛ لِأَنَّهُ أَتَلَفَ مِلْكَ غَيْرِهِ . وَيَمْنَعُ الْمَشَايِخَ أَجْرًا جَوَابَ الْكِتَابِ عَلَى إِطْلَاقِهِ أَنَّ لِمَالِكٍ أَنْ يَأْخُذَ الْخَلَّ فِي التَّوَجُّهِ كُلِّهَا بِغَيْرِ شَيْءٍ ؛ لِأَنَّ الْمُلْقَى فِيهِ يَصِيرُ مُسْتَهْلَكًا فِي الْخَمْرِ فَلَمْ يَبْقَ مُتَقَوِّمًا . وَقَدْ كَثُرَتْ فِيهِ الْقَوَالُ الْمَشَايِخَ وَقَدْ اتَّبَعْنَا فِي كِتَابِنَا الْمُتَّبَعِي .

ترجمہ

اور اسی طرح یہ بھی کہا گیا ہے کہ مالک غصب کرنے والے سے دباغت والی کھال کی قیمت وصول کرے گا اور دباغت نے جو اس میں اضافہ کیا ہے وہ مالک غاصب کو ادا کرے گا۔ جس طرح ہلاک کرنے میں ہوتا ہے۔

دوسرا قول یہ ہے کہ مالک غصب کرنے والے سے ذبح کیے ہوئے غیر مدبورغ جانور کی کھال کا ضمان لے گا۔ اور جب غاصب نے مضروب کھال کو کسی ایسی چیز کے ساتھ دباغت دیا ہے کہ جس کی کوئی قیمت نہیں ہے جس طرح مٹی اور سورج کی دھوپ ہے تو ایسی کھال بغیر کسی بدلے کے مالک کیلئے ہوگی۔ کیونکہ یہ پکڑا دھلنے کی طرح ہے۔ اور جب غاصب نے اس کو ہلاک کر دیا ہے تو وہ مدبورغ کھال کی قیمت کا ضامن ہوگا۔

اور ایک قول یہ ہے کہ وہ غیر مدبورغ پاک کھال کی قیمت کا ضامن ہوگا کیونکہ دباغت کا وصف کو وہی حاصل کرنے والا ہے پس وہ غاصب اس وصف کا ضامن نہ بنے گا۔

پہلے قول کی دلیل یہ ہے کہ وصف یہ دباغت کھال کے تابع ہے۔ پس وہ اس سے الگ نہ ہوگا اور جب اصل غاصب پر مضمون

ہے تو اس کا وصف بھی مضمون ہوگا۔ اور جب شراب میں نمک ڈال کر اس کو سرکہ بنایا ہے تو مشائخ فقہاء کہتے ہیں کہ امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک وہ سرکہ عاصب کی ملکیت ہو جائے گا۔ اور مالک پر عاصب کیلئے کچھ لازم نہ ہوگا۔

صاحبین کے نزدیک مالک وہ سرکہ وصول کر لے گا۔ اور نمک ڈالنے کے سبب اس میں جواضاً نہ ہوا ہے۔ وہ مالک عاصب کو ادا کر دے گا۔ جس طرح کھال کو دباؤ دینے کا حکم ہے۔ اور یہ اعطاء کا معنی یہ ہے کہ عاصب کو سرکہ میں سے نمک کے وزن کے برابر سرکہ دے دیا جائے اور جب مالک اس سرکہ کو عاصب کے پاس چھوڑ کر اس سے ضمان وصول کرنا چاہے۔ تب یہی اختلاف ہوگا جس کو بیان کر دیا گیا ہے۔ اور جو کھال کو دباؤ دینے کے بارے میں بیان کیا گیا ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک جب اس نے اس سرکہ کو ہلاک کر دیا ہے تو وہ ضامن نہ ہوگا۔ جبکہ صاحبین کا اختلاف ہے۔ جس طرح دباؤ کھال میں ان کا اختلاف ہے۔ اور جب عاصب نے شراب میں سرکہ ڈال کر اس کو سرکہ بنادیا ہے تو امام محمد علیہ الرحمہ سے روایت ہے کہ جب ڈالتے ہی وہ سرکہ بن جائے تو وہ عاصب کی ملکیت میں ہو جائے گا اور اس پر کچھ ضمان لازم نہ ہوگا۔ کیونکہ وہ غیر مستقیم چیز کو ہلاک کرنے والا ہے۔

اور جب وہ شراب کچھ دیر کے بعد اس طرح سرکہ بنی کہ اس میں کچھ سرکہ اور ڈال دیا گیا تو وہ سرکہ مالک اور عاصب کے درمیان مشترک ہوگا۔ کیونکہ مال کے اعتبار سے عاصب نے سرکہ کو سرکہ کے ساتھ کس کیا ہے۔

حضرت امام محمد علیہ الرحمہ کے قانون کے مطابق یہ ممکن ہلاک کرنے میں نہیں آئے گا جبکہ امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک دونوں صورتوں میں وہ عاصب کا ہوگا۔ اور اس پر کچھ ضمان نہ ہوگا۔ اس لئے کہ امام صاحب کے نزدیک نفس ممکن ہی ہلاکت ہے۔ اور یہاں پر ہلاکت کے سبب کوئی ضمان نہیں ہے۔ کیونکہ اس نے اپنی ملکیت کو ہلاک کیا ہے۔

حضرت امام محمد علیہ الرحمہ کے نزدیک پہلی صورت میں ہلاک کر دینے سے عاصب پر کوئی ضمان نہ ہوگا اسی دلیل کے سبب سے جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔

جبکہ دوسری صورت میں ضمان ہوگا۔ کیونکہ وہ دوسرے کی ملکیت کو ہلاک کرنے والا ہے۔ اور بعض مشائخ فقہاء نے امام قدوری علیہ الرحمہ کے قول کا مطلق پر جاری رکھا ہے۔ کہ تمام صورتوں میں مالک کیلئے وہ سرکہ بغیر کسی بدلے کے لینے کا اختیار ہوگا۔ کیونکہ شراب میں کسی گئی چیز ہلاک ہو گئی ہے اور وہ مستقیم نہ رہی۔ اور اس مسئلہ میں مشائخ فقہاء کے بہت زیادہ اقوال ہیں۔ کفایت ختمی میں ہم نے اس کو تمام دلائل و توضیحات کے ساتھ بیان کر دیا ہے۔

مشلی چیز میں قبضہ کے سبب ضمان ہونے کا بیان

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب بیوی نے ورثاء کی اجازت کے بغیر خاوند کو کفن دیا اور وہ کفن بازاری قیمت کے مساوی تھا تو ترے سے اس کی قیمت واپس لے سکی گی، اور اگر بازاری قیمت سے زیادہ کیا تو کچھ بھی واپس نہ لے سکی گی، اور اللہ تعالیٰ ان پر رحم فرمائے انہوں نے فرمایا اگر کہا جائے کہ مشلی قیمت میں رجوع کر سکتی ہے تو بعید نہ ہوگا، اور وجہ انکر رد

میں ہے کہ زائد قیمت کی صورت میں رجوع نہیں کر سکتا اور اگر یہ کہا جائے کہ مثلی قیمت تک رجوع کر سکتا ہے تو اس کی وجہ یہ ہوتی ہے۔

(در مختار، باب دس)

علامہ طاہر بن احمد بخاری حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب مثلی کنن تک بھی رجوع نہیں کر سکتی اور اگر کوئی یہ کہے کہ مثلی کنن تک رجوع کر سکتی ہے تو اس کی وجہ ہے اھ، اور نحویر الابصار اور در مختار کے وصایا کے بیان میں ہے کہ اگر دوس نے کنن کی تعداد میں زیادتی کی تو زائد کا ضامن ہوگا اور یہ عدد مثلی کنن کی قیمت میں خرید ہوا تو خرید اس کی ہوگی اور اس وقت اس کی خرید میں یتیم کا جتنا مال خرچ ہو اس کا ضامن ہوگا۔ (خلاصہ فتاویٰ، کتاب وصایا)

ذہول باجوں کو توڑنے پر رمضان ہونے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ كَسَرَ لِمُسْلِمٍ بَرَبَطًا أَوْ طَبْلًا أَوْ مِزْمَارًا أَوْ ذِفًا أَوْ أَرَاقَ لَهُ سَكْرًا أَوْ مُنْصَفًا فَهُوَ ضَامِنٌ، وَيَبْعُ هَذِهِ الْأَشْيَاءَ جَائِزٌ) وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ. وَقَالَ أَبُو يُونُسَ وَمُحَمَّدٌ: لَا يَضْمَنُ وَلَا يَجُوزُ بَيْعُهَا. وَقِيلَ لِإِخْيَالٍ فِي الذُّفِّ وَالطَّبْلِ الَّذِي يُضْرَبُ لِلْهُو. فَأَمَّا طَبْلُ الْفَرَاةِ وَالذُّفُّ الَّذِي يَبَاحُ ضَرْبُهُ فِي الْغُرْسِ يَضْمَنُ بِالْإِخْلَافِ مِنْ غَيْرِ إِخْلَافٍ. وَقِيلَ الْقَتَوِيُّ فِي الضَّمَانِ عَلَى قَوْلِهِمَا. وَالسَّكْرُ اسْمٌ لِلنَّعْرِ مِنْ مَاءِ الرُّطْبِ إِذَا اشْتَدَّ. وَالْمُنْصَفُ مَا ذَهَبَ بِنِصْفِهِ بِالطَّبْخِ.

وَفِي الْمَطْبُوحِ أَذْنَى طَبْحَةٍ وَهُوَ الْبَاقِي عَنْ أَبِي حَنِيفَةَ رَوَيْنَا فِي التَّضْمِينِ وَالْبَيْعِ. لَهُمَا أَنَّ هَذِهِ الْأَشْيَاءَ أُعِدَّتْ لِلْمُعْصِيَةِ فَبَطُلَ تَقْوُمُهَا كَالْخَمْرِ، وَلَئِنْ فَعَلَ مَا فَعَلَ أَمْرًا بِالْمَعْرُوفِ وَهُوَ بِأَمْرِ الشَّرْعِ فَلَا يَضْمَنُهُ كَمَا إِذَا فَعَلَ بِإِذْنِ الْإِمَامِ. وَلَا بِسِي حَنِيفَةَ أَنَّهَا أَمْوَالٌ لِصَلَاحَتِهَا لِمَا يَحِلُّ مِنْ وَجْهِهِ الْإِنْتِفَاعِ وَإِنْ صَلَحَتْ لِمَا لَا يَحِلُّ لَصَارَ كَالْأَمَةِ الْمُغْنِيَةِ.

وَهَذَا؛ لِأَنَّ الْفَسَادَ بِفِعْلِ فَاعِلٍ مُخْتَارٍ فَلَا يُوجِبُ سَقُوطَ التَّقْوِيمِ، وَجَوَازُ الْبَيْعِ وَالتَّضْمِينِ مُرْتَبَانِ عَلَى الْمَالِيَةِ وَالتَّقْوِيمِ وَالْأَمْرُ بِالْمَعْرُوفِ بِالْيَدِ إِلَى الْأُمَرَاءِ لِقُدْرَتِهِمْ وَبِاللسَانِ إِلَى غَيْرِهِمْ، وَتَجِبُ قِيمَتُهَا غَيْرُ صَالِحَةٍ لِلْهُو كَمَا فِي الْجَارِيَةِ الْمُغْنِيَةِ وَالْكَبْشِ النَّطُوحِ وَالْحَمَامَةِ الطَّيَّارَةِ وَالذِّبِّ الْمُقَاتِلِ وَالْعَبْدِ الْخَصِيِّ تَجِبُ الْقِيَمَةُ غَيْرُ صَالِحَةٍ لِهَذِهِ الْأُمُورِ، كَذَا هَذَا، وَفِي السَّكْرِ وَالْمُنْصَفِ تَجِبُ قِيمَتُهُمَا، وَلَا

يَجِبُ الْمِفْلُ، لِأَنَّ الْمُسْلِمَ مَمْنُوعٌ عَنْ تَمَلُّكِ عَيْنِهِ وَإِنْ كَانَ لَوْ فَعَلَ جَزَاءً، وَهَذَا  
بِخِلَافِ مَا إِذَا اتَّفَقَ عَلَى نَصْرِائِي صَلِيًّا حَيْثُ يَضْمَنُ قِيَمَتَهُ صَلِيًّا، لِأَنَّهُ مُقَرَّرٌ عَلَى  
ذَلِكَ .

ترجمہ

اور جب کسی شخص نے کسی مسلم کے ذمہ مال یا جان یا یا نرسی و دف وغیرہ کو لوٹ دیا ہے یا مسلمان کی نشہ آور اشیاء کو مراد یا ہے۔ تو ایسا کرنے والا ضامن ہوگا اور ان چیزوں کی بیع جائز ہے۔ اور یہ حکم امام صاحب کے نزدیک ہے۔

صاحبین نے کہا ہے کہ فاعل پر ضمان نہ ہوگا اور ان اشیاء کی بیع جائز نہیں ہے۔ اور ایک قول یہ ہے کہ اختلاف ایسے دف اور ذمہ مال کے بارے میں ہے جو بھروسہ کیلئے بھایا جاتا ہے جبکہ وہ ذمہ مال اور دف جس کو عادی مجلس نکاح میں بطور جواز بھائی تو انہیں ہلاک کرنے کی صورت میں بہ اتفاق ضمان واجب ہوگا۔ اور یہ بھی کہا گیا ہے کہ اس زمانے میں فتویٰ صاحبین کے قول کے مطابق ہے۔

اور یہی سمجھوروں کا پانی جس وقت خود گاڑھا ہو جائے تو اس کو کرکے ہیں اور منصف و شیرہ ہوتا ہے جس کا آدھا حصہ پکانے سے ختم ہو جائے اور وہ شیرہ جس کو ہلاک سا پکایا جائے یعنی باق ہے۔ اس کی تردید اور بیع کے بارے میں امام صاحب سے دو روایات نقل کی گئی ہیں۔

صاحبین نے کہا ہے کہ اشیاء بافرمانی کیلئے بنائی جاتی ہیں لہذا ان کا مال مستحکم ہونا شراب کی طرح باطل ہے۔ اور یہ بھی دلیل ہے کہ یہاں فاعل نے جو کچھ کیا ہے وہ امر یہ معروف کے تحت کیا ہے لہذا وہ ضامن نہ ہوگا جس طرح اس وقت وہ ضامن نہیں بنتا جب اس نے یہ کام حاکم کی اجازت سے کیا ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ مذکورہ اشیاء اموال ہیں کیونکہ ان میں حلال طریقے سے نفع دینے کی قوت پائی جاتی ہے۔ یہ الگ بات ہے کہ یہ چیزیں حرام طرق سے نفع دینے کے قابل بھی ہیں۔ کیونکہ اس اعتبار سے گانے والی باندی کی طرح ہیں۔ اور اس پر دلیل یہ بھی ہے کہ یہاں فساد یہ فعل فاعل کے اختیار کے سبب سے ہوا ہے کیونکہ یہ فساد تقویم کو ساقط کرنے کا سبب نہیں ہے جبکہ بیع و تصدین کا جواز تقویم اور مالیت پر مرتب ہونے والا ہے۔ جبکہ قوت ہاتھ سے امر یہ معروف کرنا یہ بادشاہوں کا کام ہے۔ کیونکہ اس پر قدرت انہی کو حاصل ہے۔ جبکہ بادشاہوں کے سوا کیلئے امر یہ معروف زبانی طریقے سے ہے۔ اور ضمان واجب ہونے کے احوال میں ان چیزوں میں ایسی قیمت واجب ہوگی۔ جس میں بھروسہ کی طاقت نہ ہو جس طرح گانے والی باندی میں، سینک مارنے والے مینڈھے میں، کپوتر بازی کرنے والے کپوتر میں لڑائی کرنے والے مرغ میں اور خسی غلام میں ان کی ہلاکت کے سبب ایسی قیمت واجب ہوتی ہے جو ان کاموں کے قابل نہ ہوں۔ اور اس مسئلہ کے مطابق مذکورہ چیزوں کا بدہ بھی ایسی چیزوں



تھے دیا جائے جو بول و لب کے لائق نہ ہو۔

سکر اور منصف میں ان کی قیمت واجب ہوگی۔ مثل واجب نہ ہوگی۔ کیونکہ مسلمان کو ان کے عین کا مالک بننے سے روک دیا گیا ہے۔ اور جب اس نے مثل لے لی ہے جب بھی جائز ہے۔ بہ خلاف اس کے کہ جب کسی شخص نے نصرانی کی مصلیب کو توڑ دیا ہے تو اس پر مصلیب کا ضمان لازم ہوگا کیونکہ نصرانی مصلیت پر باقی ہے۔

شرح

اور طبلہ، سارنگی، ستار، یکتار، دو تار، و محول اور ان کے علاوہ دوسری قسم کے باجے کسی نے توڑ ڈالے توڑنے والے کو تاوان دینا ہوگا مگر تاوان میں باجے کی قیمت نہیں دی جائے گی بلکہ اس قسم کی لکڑی ٹکڑی ہوئی باجے کے سوا اگر کسی جائز کام میں آئے اس کی جو قیمت ہو وہ دی جائے یہ امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کا قول ہے مگر صاحبین کے قول پر فتویٰ ہے کہ وہ یہ کہ توڑنے والے پر کچھ بھی تاوان واجب نہیں بلکہ ان کی بیعت بھی جائز نہیں اور یہ اختلاف اسی صورت میں ہے جب وہ لکڑی کسی کام میں آ سکتی ہو ورنہ بالاتفاق تاوان نہیں اور اگر امام کے حکم سے توڑے ہوں تو بالاتفاق تاوان واجب نہیں اور یہ اختلاف اس میں ہے کہ وہ باجے ایسے شخص کے نہ ہوں جو گناہ بھارتا ہو اور گوئیے کے ہوں تو بھی بالاتفاق تاوان واجب نہیں۔ (در مختار، کتاب فہب، بیروت، کتاب غصب، بیروت، فتاویٰ شامی، کتاب غصب، بیروت)

شترج، گھنٹہ، چوہر، تاش وغیرہ ناجائز کھیل کی چیزیں تلف کر دیں ان کا بھی تاوان واجب نہیں۔ طبل غازی کو توڑ ڈالا یا وہ دف جس کو شادیوں میں بجاتا جائز ہے اسے توڑا یا چھوٹے بچوں کے تاشے باجے توڑ ڈالے تو ان کا تاوان ہے۔ (در مختار، کتاب غصب، بیروت، کتاب غصب، بیروت، فتاویٰ ہندیہ، کتاب غصب، بیروت)

اور بولنے والے کبوتر یا فاختہ کو تلف کیا تو تاوان میں وہ قیمت لی جائے گی جو بولنے والے کی ہے اسی طرح بعض کبوتر خوبصورت ہوتے ہیں اس کی وجہ سے ان کی قیمت زیادہ ہوتی ہے تو تاوان میں یہی قیمت لی جائے گی اور اڑنے والے کبوتروں میں وہ قیمت لگائی جائے گی جو نہ اڑنے والے کی ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب غصب، بیروت)

پرندے کا پنجرہ کھولنے میں ضمان ہونے میں مذاہب اربعہ

علامہ علی بن سلطان محمد حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب کسی شخص نے پرندے کا پنجرہ کھول دیا اور وہ پرندہ اڑ گیا ہے تو شخصین کے نزدیک کھولنے والا ضامن نہ ہوگا۔ حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ کا ایک قول اسی طرح ہے جبکہ امام شافعی علیہ الرحمہ کا دوسرا قول یہ ہے کہ وہ ضامن ہوگا۔ اور امام مالک اور امام احمد علیہما الرحمہ کا قول بھی یہی ہے کہ وہ ضامن ہوگا۔

(شرح الوقایہ، کتاب غصب، بیروت)

ذوہل باجوں کی بیچ میں مذاہب اربعہ۔

علامہ علی بن سلطان محمد حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب کسی شخص نے کسی مسلم کے ذوہل باجوں یا بائسری ودف وغیرہ کو توڑ دیا ہے یا مسلمان کی نشہ آور اشیاء کو گرا دیا ہے۔ تو ایسا کرنے والا ضامن ہوگا اور ان چیزوں کی بیچ جائز ہے۔ اور یہ حکم امام صاحب کے نزدیک ہے۔

صاحبین نے کہا ہے کہ فاعل پر ضمان نہ ہوگا اور ان اشیاء کی بیچ جائز نہیں ہے۔ حضرت امام مالک، امام احمد علیہما الرحمہ کے نزدیک بھی مذکورہ اشیاء کی بیچ جائز نہیں ہے۔ جبکہ اس مسئلہ میں امام شافعی علیہ الرحمہ کے مذہب میں تفصیل ہے۔

(شرح الوقایہ، کتاب غصب، بیروت)

غصب شدہ ام ولد یا مدبرہ کے فوت ہو جانے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ غَصَبَ أُمَّ وَلَدٍ أَوْ مَدْبَرَةً قَمَاتَتْ فِي يَدِهِ حِمْنٌ قِيمَةُ الْمَدْبَرَةِ وَلَا يَضْمَنُ قِيمَةَ أُمِّ الْوَلَدِ) عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ، وَقَالَ: يَضْمَنُ قِيمَتَهُمَا؛ لِأَنَّ مَالِيَةَ الْمَدْبَرَةِ مُتَقَوِّمَةٌ بِالْإِلْتِفَاقِ، وَمَالِيَةُ أُمِّ الْوَلَدِ غَيْرُ مُتَقَوِّمَةٍ عِنْدَهُ، وَعِنْدَهُمَا مُتَقَوِّمَةٌ، وَالذَّلِيلُ ذَكَرْنَاَهَا فِي كِتَابِ الْعَتَاقِ مِنْ هَذَا الْكِتَابِ.

ترجمہ

اور جب کسی بندے میں ام ولد یا مدبرہ کو غصب کیا ہے اور وہ غاصب کے ہاں فوت ہوگئی ہے۔ حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک غاصب کا ضامن ہوگا جبکہ ام ولد کا ضامن نہ ہوگا۔ صحابین کے نزدیک وہ دونوں کا ضامن ہوگا کیونکہ مدبرہ کا مال متقوم ہونا باتفاق ہے اور ام ولد کا مال متقوم ہوتا ہے امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک غیر متقوم ہے۔ جبکہ صحابین کے مطابق مال متقوم میں سے ہے ان دونوں موقف کے مطابق ائمہ فقہ کے دلائل کو ہم کتاب عتاق میں بیان کرائے ہیں۔ (جو شرح ہدایہ جلد سابع میں آپ پڑھ سکتے ہیں)

شرح

امام ابو الحسن علی بن ابوبکر فرغانی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک اگر ام ولد یا مدبرہ مشتری کے پاس فوت ہو جائیں تو اس پر کوئی ضمان نہیں ہے۔ جبکہ صحابین نے کہا ہے کہ مشتری پر اس کی قیمت واجب ہے۔ اور ایک روایت امام اعظم رضی اللہ عنہ سے بھی اسی طرح بیان کی گئی ہے۔

صحابین کی دلیل یہ ہے کہ بیچ پر بیچ کے طریقے پر قبضہ کیا گیا ہے پس دوسرے اموال کی طرح اس میں بھی ضمان واجب ہوگا اور اس کی دلیل یہ ہے کہ ام ولد اور مدبرہ بیچ کے حکم میں آنے والے ہیں۔ حتیٰ کہ ان کے ساتھ بیچ میں ملائی ہوئی چیزیں میں بھی ملکیت

ثابت ہو جاتی ہے یہ خلاف مکاتب کے کیونکہ وہ اپنے ہی قبضہ میں ہوتا ہے پس اس کے حق میں قبضہ ثابت نہ ہوگا حالانکہ یہ ضمان قبضہ ہی کے سبب سے واجب ہوتا ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ اس کو بیع کے طریقے پر بیع کی ایسی حقیقت کے ساتھ ملایا جائے گا جو کل حقیقت کو قبول کرنے والا ہو۔ جبکہ یہ دونوں یعنی ام ولد و مدبر حقیقت بیع کو قبول کرنے والے نہیں ہیں۔ پس یہ مکاتب کی طرح ہو جائیں گے۔ جبکہ بیع میں ان کا داخل ہونا یہ اپنی ذات کے اعتبار سے نہیں ہے بلکہ ان میں ملنے والی اشیاء میں بیع کا حکم ثابت ہونے کیلئے ہوتا ہے پس یہ ان کا دخول مشتری کے مال کی طرح ہو جائے گا جو اکیلا اس کی بیع کے حکم میں داخل نہیں ہوتا بلکہ اس کی جانب سے ملانی گئی چیزوں میں داخل ہونے کا حکم ثابت ہو جاتا ہے لہذا ایسے ہی اس میں ثابت ہو جائے گا۔ (ہدایہ، کتاب بیوع، ہیروت)

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مدبر مقید کا مولیٰ مراد اسی وصف پر موت واقع ہوئی مثلاً جس مرض یا وقت میں مرنے پر اس کا آزاد ہونا کہا تھا وہی ہوا تو تہائی مال سے آزاد ہو جائیگا ورنہ نہیں۔ اور ایسے مدبر کو بیع وہیہ و صدقہ وغیرہ کر سکتے ہیں۔ مولیٰ نے کہا تو میرے مرنے سے ایک مہینہ پہلے آزاد ہے اور اس کہنے کے بعد ایک مہینہ کے اندر مولیٰ مر گیا تو آزاد نہ ہوا اور اگر ایک مہینہ یا زائد پر مرنا تو غلام پورا آزاد ہو گیا اگرچہ مولیٰ کے پاس اس کے علاوہ کچھ مال نہ ہو۔ مولیٰ نے کہا تو میرے مرنے کے ایک دن بعد آزاد ہے تو مدبر نہ ہوا، لہذا آزاد بھی نہ ہوگا۔ مدبرہ کے بچہ پیدا ہوا تو یہ بھی مدبر ہے، جبکہ وہ مدبرہ مطلقہ ہو اور اگر مقیدہ ہو تو نہیں۔ (در مختار، کتاب عتاق، ہیروت)

## کتاب الشفعة

﴿یہ کتاب شفوعہ کے بیان میں ہے﴾

کتاب شفوعہ کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود ہارثی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ شفوعہ کی غصب کے ساتھ فقہی مطابقت اس طرح ہے کہ ان دونوں میں غیر کے پاس کسی مرضی کے بغیر قبضہ کرنا ہے۔ لہذا اس حساب سے شفوعہ کو کتاب غصب پر تقدم حاصل ہوتا ہے۔ لیکن کثرت ضرورت اور پیمان کے سبب اور وقوع کی کثرت کے سبب کتاب غصب کو کتاب شفوعہ پر مقدم کیا گیا ہے۔

(عنایہ شرح الہدایہ، کتاب شفوعہ، ج ۱۳، ص ۴۲۰، بیروت)

شفوعہ کے فقہی مفہوم کا بیان

شفوعہ "شقق" ہے شقق سے جس کے لغوی معنی ہیں ملانا اور جفت کرنا "شفوعہ اصطلاح فقہ میں اس ہمسائیگی یا شراکت کو کہتے ہیں جس کی وجہ سے کسی ہمسایہ یا کسی شریک کو اس کے دوسرے ہمسایہ یا دوسرے شریک کے فروخت ہونیوالی زمین یا فروخت ہونے والے مکان کو خریدنے کا ایک مخصوص حق حاصل ہوتا ہے اور یہ حق صرف زمین یا مکان کے ساتھ مخصوص ہوتا ہے جس شخص کو یہ حق مائل ہوتا ہے اسے شفوعہ کہتے ہیں۔ اس حق کا نام شفوعہ اس لئے ہے کہ یہ خاص حق فروخت ہونیوالی زمین یا مکان کو شفوعہ کی زمین یا مکان سے ملاتا ہے۔

شفوعہ کہتے ہیں شریک یا ہمسائے کا حصہ وقت بیع کے اس کے شریک یا ہمسایہ کو جبراً منتقل ہونا۔ امام بخاری کہتے ہیں کہ ہر چیز میں شفوعہ ہے اور امام احمد رحمۃ اللہ علیہ سے روایت ہے کہ جائیداد میں ہے اور کسی مقولہ جائیداد میں نہیں اور شافعیہ اور حنفیہ کہتے ہیں کہ شفوعہ صرف جائیداد غیر مقولہ میں ہوگی۔ اور شافعیہ کے نزدیک شفوعہ صرف شریک کو ملے گا نہ کہ ہمسایہ کو۔ اور امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک ہمسایہ کو بھی حق شفوعہ ہے اور اہل حدیث نے اس کو اختیار کیا ہے۔ وہی ماعوذۃ لغۃ من الشفع و هو الزوج و لبس من الزیادۃ و قبل من الاعانۃ و فی الشرع انتقال حصۃ شریک الی شریک کانت انتقلت الی اجنبی۔ بشرط العوض المسمی و لم یختلف العلماء فی مشروعیتها (فتح الباری شرح صحیح بخاری)

اور وہ شفوعہ سے ماخوذ ہے جس کے معنی جوڑا کے ہیں۔ کہا گیا کہ زیادتی کے معنی میں ہے۔ بعض نے کہا اعانت کے معنی میں ہے۔ شرع میں ایک کے حصہ کو اس کے دوسرے شریک کے حوالہ کرنا، جب کہ وہ کچھ قیمت پر کسی اجنبی کی طرف منتقل ہو رہا ہو۔ اس

کی شریعت پر علماء کا اتفاق ہے۔

### شفعہ کی فقہی شرائط کا بیان

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ شفعہ کی شرائط حسب ذیل ہیں۔ (۱) جائیداد کا انتقال عقد معاوضہ کے ذریعہ سے ہو یعنی بیع یا معنی بیع میں ہو۔ معنی بیع مثلاً جائیداد کو بدل صلح قرار دیا یعنی اس کو دے کر صلح کی ہو اور اگر انتقال میں یہ دونوں باتیں نہ ہوں تو شفعہ نہیں ہو سکتا مثلاً ہبہ، صدقہ، میراث، وصیت کی رو سے جائیداد حاصل ہوئی تو اس پر شفعہ نہیں ہو سکتا۔ ہبہ بشرط العوض میں اگر دونوں جانب سے تقاضا بدلتین ہو گیا تو شفعہ ہو سکتا ہے۔ اور اگر ہبہ میں عوض کی شرط نہ تھی مگر موہوب نے عوض دے دیا مثلاً زید نے عمر کو ایک مکان ہبہ کر دیا اور عمر نے زید کو اس کے عوض میں مکان ہبہ کیا تو دونوں میں سے کسی پر شفعہ نہیں ہو سکتا۔

(۲) بیع عقار یعنی جائیداد غیر منقولہ ہو منقولات میں شفعہ نہیں ہو سکتا۔ (۳) بائع کی ملک زائل ہوگئی ہو لہذا اگر بائع کو خیال شرط ہو تو شفعہ نہیں ہو سکتا جب وہ اپنا خیال شرط ساقط کر دے گا تب ہو سکے گا۔ اور مشتری کو خیال ہو تو شفعہ ہو سکتا ہے۔ (۴) بائع کا حق بھی زائل ہو گیا ہو یعنی بیع کے واپس لینے کا اسے حق نہ ہو لہذا مشتری نے بیع فاسد کے ذریعہ سے جائیداد بیچی تو شفعہ نہیں ہو سکتا۔ ہاں اگر مشتری نے اس جائیداد کو بیچ بیچ کے ذریعہ فروخت کر ڈالا تو اب شفعہ ہو سکتا ہے اور اس شفعہ کو اگر بیچ جانی پر بنا کرے تو بیع جانی کا جو کچھ ٹمن ہے اس کے ساتھ لے گا اور اگر بیچ اول پر بنا کرے تو مشتری کے قبضہ کرنے کے دن جو اس کی قیمت تھی وہ دینی ہوگی۔ (۵) جس جائیداد کے ذریعہ سے اس جائیداد پر شفعہ کرنے کا حق حاصل ہوا ہے وہ اس وقت شفعہ کی ملک میں ہو یعنی جبکہ مشتری نے اس شفعہ والی جائیداد کو خرید لیا اگر وہ مکان شفعہ کے کرایہ میں ہو یا عاریت کے طور پر اس میں رہتا ہے تو شفعہ نہیں کر سکتا یا اس مکان کو اس نے پہلے ہی بیچ کر دیا ہے تو اب شفعہ نہیں کر سکتا۔ (۶) شفعہ نے اس بیع سے نہ صراحہ رضامندی ظاہر کی ہو نہ دلالت ہو۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)

### شفعہ کے حکم کا بیان

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ شفعہ کا حکم یہ ہے کہ جب اس کا سبب پایا جائے یعنی جائیداد بیچی گئی تو طلب کرنا جائز ہے اور بعد طلب و اشہاد یہ مؤکد ہو جاتا ہے اور قاضی کے فیصلہ یا مشتری کی رضامندی سے شفعہ اُس چیز کا مالک ہو جاتا ہے۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت)

### حق شفعہ پر شریک کے ہونے میں مذاہب اربعہ

حضرت امام شافعی، حضرت امام مالک اور حضرت امام احمد کے نزدیک حق شفعہ صرف شریک کو حاصل ہوتا ہے ہمسایہ کو یہ حق حاصل نہیں ہوتا جبکہ حضرت امام اعظم ابوحنیفہ کا مسلک یہ ہے کہ حق شفعہ جس طرح شریک کے لئے ثابت ہے اسی طرح ہمسایہ کے لئے بھی ثابت ہے۔

ایک صحیح روایت کے مطابق حضرت امام احمد بھی اسی کے قائل ہیں ہمسایہ کے حق شفعہ کے ثبوت میں احادیث منقول ہیں جو بالکل صحیح درجے کی ہیں ان کی موجودگی میں ہمسایہ کو حق شفعہ دینے سے انکار ایک بے دلیل بات ہے۔

حنفی مسلک کے مطابق شفعہ کے تین درجے ہیں اول غلیظ فی النفس المبیع یعنی فروخت ہوئے والے مکان کی ملکیت میں کسی آدمی شریک ہوں خواہ وہ مکان ان سب شریکوں کو وراثت میں پہنچا ہو یا ان سب نے مشترک طور پر اسے خریدا ہو اور یا کسی نے ان سب کو مشترک طور پر یہہ کیا ہو۔

دوم غلیظ فی حق المبیع یعنی اس فروخت ہوئے والے مکان یا زمین کی ملکیت میں شریک نہ ہو بلکہ اس زمین یا مکان کے حقوق میں شریک ہو جیسے حق مرور یعنی آمد و رفت کا حق حق سبیل یعنی پانی کے نکاس کا حق اور حق شرب یعنی کھیت وغیرہ کو سیراب کرنے کے لئے پانی لے جانے کی نالی وغیرہ کا حق۔

سوم جار یعنی ہمسایہ جس کا مکان فروخت ہوئے والے مکان سے متصل ہو اور ان دونوں مکانوں کی دیواریں ملی ہوئی ہوں نیز دونوں کے دروازوں کا راستہ ایک ہو۔ ان تینوں کے علاوہ اور کوئی شفعہ نہیں ہو سکتا لہذا سب سے پہلے تو حق شفعہ اس شخص کو حاصل ہوتا ہے جو اس فروخت ہوئے والے مکان یا زمین کی ملکیت میں شریک ہو اس کی موجودگی میں حق شفعہ نہ تو حقوق میں شریک کو حاصل ہوگا اور نہ ہمسایہ کو اگر یہ شریک حق شفعہ سے دست کشی اختیار کرے تو پھر حق شفعہ اس شخص کو پہنچے گا جو حقوق میں شریک ہو اور یہ بھی دست کشی اختیار کر لے تب حق شفعہ ہمسایہ کو حاصل ہوگا اور اگر یہ ہمسایہ بھی اپنے اس حق سے دست کش ہو جائے تو اس کے بعد کسی کو بھی حق شفعہ حاصل نہیں ہوگا۔

علامہ قسطلانی نے کہا کہ امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ اور امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ اور امام مالک رحمۃ اللہ علیہ کا مذہب یہ ہے کہ اگر شریک نے شفعہ کو بیچ کی خریدی اور اس نے بیچ کی اجازت دی پھر شریک نے بیچ کی تو شفعہ کو حق شفعہ نہ پہنچے گا اور اس میں اختلاف ہے کہ بالکل کو شفعہ کا خبر دینا واجب ہے یا مستحب۔

لفظ شفعہ کی لغوی شرح کا بیان

الشُّفْعَةُ مُشْتَقَّةٌ مِنَ الشَّفْعِ وَهُوَ الضَّمُّ، سُمِّيَتْ بِهَا لِمَا فِيهَا مِنْ صَمِّ الْمُشْتَرَاةِ إِلَى عَقَارِ الشَّفِيعِ. قَالَ (الشُّفْعَةُ وَاجِبَةٌ لِلْخَلِيطِ فِي نَفْسِ الْمَبِيعِ ثُمَّ لِلْخَلِيطِ فِي حَقِّ الْمَبِيعِ كَالشَّرْبِ وَالطَّرِيقِ ثُمَّ لِلْجَارِ) أَفَادَ هَذَا اللَّفْظُ ثُبُوتَ حَقِّ الشُّفْعَةِ لِكُلِّ وَاحِدٍ مِنْ هَؤُلَاءِ وَأَفَادَ التَّرْتِيبَ،

ترجمہ

شفعہ "مشتق" ہے شفع سے جس کے لغوی معنی ہیں ملانا ہیں اور اس کا نام شفعہ اس لئے ہے کہ اس میں خریدی ہوئی زمین کو

شفیع کی زمین کے ساتھ لانے کا معنی پایا جاتا ہے۔

فرمایا کہ شفیع نفس مع اور اس کے بعد حق مع میں شامل شخص کیلئے ثابت ہے حق مع جس طرح کوئی شخص پانی اور راستے میں شریک ہے اور اس کے بعد ہمسائے کیلئے ثابت ہے۔ امام قدوری علیہ الرحمہ کے اس لفظ نے دونوں میں سے ہر ایک کیلئے حق شفیع کے ثبوت اور ترتیب دونوں کا فائدہ دیا ہے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ غیر منقول جائیداد کو کسی شخص نے جتنے میں خریدا اُس نے ہی میں اُس جائیداد کے مالک ہونے کا حق جو دوسرے شخص کو حاصل ہو جاتا ہے اس کو شفیع کہتے ہیں۔ یہاں اس کی ضرورت نہیں کہ مشتری اس پر راضی ہو جب ہی شفیع کیا جائے وہ راضی ہو یا ناراض بہر صورت جو حق دار ہے لے سکتا ہے۔ جس شخص کو یہ حق حاصل ہے اس کو شفیع کہتے ہیں۔ مشتری نے مثلی چیز کے عوض میں جائیداد خریدی ہے مثلاً روپے پانچ سو تیرہ پیسے کے عوض میں ہے تو اُس کی مثل دے کر شفیع لے لے گا اور اگر قبیضہ چیز میں ہے تو اُس کی جو کچھ قیمت ہے وہ دے گا۔ شفیع وہ شخص کر سکتا ہے جس کی ملک جائیداد میعین سے متصل ہے خواہ اُس جائیداد میں شفیع کی شرکت ہو یا اس کا جوار (پڑوس) ہو۔ (در مختار، کتاب شفیع، بیروت)

ہمسائے کے شفیع کے ثبوت میں فقہی اختلاف کا بیان

أَمَّا الثَّبُوتُ فَلِقَوْلِهِ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (الشُّفْعَةُ لِشَرِيكَ لَمْ يَقَاسِمْ) وَلِقَوْلِهِ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (جَارُ الدَّارِ أَحَقُّ بِالدَّارِ وَالْأَرْضِ، يَنْظُرُ لَهُ وَإِنْ كَانَ غَائِبًا إِذَا كَانَ طَرَفُهَا وَاحِدًا) وَلِقَوْلِهِ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (الْجَارُ أَحَقُّ بِسَقْبِهِ، قِيلَ يَا رَسُولَ اللَّهِ مَا سَقْبُهُ؟ قَالَ شُفْعَتُهُ) وَيُرْوَى (الْجَارُ أَحَقُّ بِشُفْعَتِهِ).

وَقَالَ الشَّافِعِيُّ لَا شُفْعَةَ بِالْجَوَارِ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (الشُّفْعَةُ فِيمَا لَمْ يَقْسِمْ، فَإِذَا وَقَعَتِ الْحُدُودُ وَصُرِفَتْ الطَّرِيقُ فَلَا شُفْعَةَ) وَلَئِنْ حَقَّ الشُّفْعَةُ مَعْدُولٌ بِهِ عَنْ سُنَنِ الْقِيَاسِ لِمَا فِيهِ مِنْ تَمَلُّكِ الْمَالِ عَلَى الْغَيْرِ مِنْ غَيْرِ رِضَاهُ، وَقَدْ وَرَدَ الشَّرْعُ بِهِ فِيمَا لَمْ يَقْسِمْ، وَهَذَا لَيْسَ فِي مَعْنَاهُ، لِأَنَّ مُؤَنَةَ الْقِسْمَةِ تَلْزِمُهُ فِي الْأَصْلِ دُونَ الْفَرْعِ، وَلَنَّا مَا رَوَيْنَا، وَلَئِنْ مِلْكُهُ مُتَّصِلٌ بِمِلْكِ الدَّخِيلِ اتَّصَالَ تَأْبِيدٍ وَقَرَارٍ فَيَبُتُّ لَهُ حَقُّ الشُّفْعَةِ عِنْدَ وُجُودِ الْمُعَاوَضَةِ بِالْمَالِ اغْتِيَابًا بِمُورِدِ الشَّرْعِ، وَهَذَا لِأَنَّ الْإِتِّصَالَ عَلَى هَذِهِ الصُّفَةِ إِنَّمَا انْتَصَبَ سَبَبًا فِيهِ لِلدَّفْعِ ضَرَرِ الْجَوَارِ، إِذْ هُوَ مَادَّةُ الْمَضَارِّ عَلَى مَا

عُرِفَ ، وَقَطَعَ لَهُ الْمَادَّةُ بِتَمْلُكِ الْأَصْلِ أَوَّلَى ؛ لِأَنَّ الضَّرَرَ لِمِ حَقِّهِ بِإِزَاعِهِ عَنِ حُطَّةِ آبَائِهِ أَقْوَى ، وَضَرَرُ الْقِسْمَةِ مَشْرُوعٌ لَا يَصْلُحُ عِلَّةً لِنَحْقِيقِ ضَرَرٍ غَيْرِهِ .

ترجمہ

نبی کریم ﷺ کے ارشاد گرامی سے شفعہ کا ثبوت ہے کہ شفعہ ہر اس شریک کو ملے گا جس نے تقسیم نہ کی ہو۔ اور نبی کریم ﷺ کا ارشاد بھی ہے۔ کہ گھر کا شریک گھر اور زمین کا زیادہ حقدار ہے۔ اور اس کا انتظار کیا جائے جب وہ غائب ہو۔ لیکن اس میں شرط یہ ہے کہ دونوں کا راستہ ایک ہو اور یہ بھی نبی کریم ﷺ کا یہ بھی ارشاد ہے کہ ہمسایہ اپنی قربت کے سبب زیادہ حقدار ہے۔ تو عرض کیا گیا کہ یا رسول اللہ ﷺ سب کیا ہے آپ ﷺ نے فرمایا کہ شفعہ ہے۔ اور دوسری روایت میں ہمسایہ شفعہ کا زیادہ حقدار ہے یہ روایت کے گئے ہیں۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ ہمسایہ ہونے کے سبب حق شفعہ حاصل نہ ہوگا کیونکہ نبی کریم ﷺ نے ارشاد فرمایا ہے کہ شفعہ غیر مقوم چیزوں میں ہے۔ پس جب حدود کا تقرر ہو گیا ہے اور راستوں کو بدل دیا گیا ہے تو اب اس کو حق شفعہ حاصل نہ ہو گا۔ اور یہ بھی دلیل ہے کہ حق شفعہ یہ قیاس کی طرق میں ایک جدا مسئلہ ہے۔ کیونکہ اس میں دوسرے کے مال پر بغیر اس کی رضا کے مالک بننا ہے۔ حالانکہ شریعت مطہرہ نے حق شفعہ کے ساتھ غیر مقوم چیزوں کے بارے میں بیان کیا ہے۔ جبکہ ہمسایہ یہ مورد شرع کے مطابق نہیں ہے۔ کیونکہ اصل میں شفعہ کو تقسیم کرنے کی مشقت ہوتی ہے جبکہ فرع میں اس کیلئے کوئی مشقت والی بات نہیں ہے۔ اور ہمارے نزدیک وہ روایات ہیں جو پہلے ہم نے بیان کر دی ہیں۔ کیونکہ شفعہ کی ملکیت بخشتی کے ساتھ دوام اور مستقل طور پر ملی ہوئی ہے۔ پس مورد شریعت پر قیاس کرتے ہوئے معاوضہ یہ مال کہے وجود کے سبب اس وقت شفعہ کیلئے حق شفعہ ثابت ہو جائے گا۔ اور یہ حکم اس دلیل کے سبب سے ہے کہ شریعت کا مورد ہونا یہ ہمسائے کے نقصان کو دور کرتے ہوئے صفت اتصال پر قائم ہے کیونکہ تمام نقصانات کی جزا ہٹانگی ہے۔ جس طرح عرف میں ہے۔ اور اس مادہ کو ختم کر دینا یہ شفعہ کے مالک بننے کے اوٹی ہے کیونکہ شفعہ کو اس کے آباء اجداد کے کٹڑے سے دور کرنے کے سبب اس کے حق میں نقصان زیادہ نقصان دہ ہے۔ اور تقسیم کا نقصان یہ شرع ہے۔ جو اپنے سوا کے نقصان کو ثابت کرنے کیلئے علت بننے کی قوت نہیں رکھتا۔

بر منقول چیز میں شفعہ ہونے کا بیان

حضرت جابر رضی اللہ عنہ کہتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے ہر اس غیر منقول چیز میں حق شفعہ ثابت ہونے کا فیصلہ صادر فرمایا ہے (جو شرکت میں ہو) اور شرکاء کے درمیان تقسیم نہ کی گئی ہو لہذا جب حدود مقرر ہو جائیں یعنی مشترک ملکیت کی زمین یا مکان یا ہم تقسیم ہو جائے اور ہر ایک حصہ کے راستے الگ الگ کر دیئے جائیں تو پھر شفعہ باقی نہیں رہتا یعنی اس صورت میں چونکہ شرکت باقی نہیں رہتی اس لئے کسی کو بھی حق شفعہ حاصل نہیں ہوتا (بخاری، مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر 180)



جب کسی زمین یا کسی مکان کے مشترک طور پر کئی مالک ہوں تو اس کے شرکاء کو ہر ایک کے حصے میں حق شفعہ اسی وقت تک حاصل رہتا ہے جب تک کہ اس زمین یا اس مکان کی باہم تقسیم نہ ہو اگر وہ زمین یا مکان شرکاء آپس میں تقسیم کر لیں اور سب کے حصے الگ ہو جائیں اور سب حصوں کے راستے بھی جدا جدا ہو جائیں تو اس صورت میں کسی کو بھی حق شفعہ حاصل نہیں رہتا۔ اس طرح یہ حدیث اس بات کی دلیل ہوگی کہ حق شفعہ صرف شریک کو حاصل ہوتا ہے ہمسایہ کو حاصل نہیں ہوتا چنانچہ حضرت امام شافعی کا مسلک یہی ہے۔

حضرت امام اعظم ابوحنیفہ کے ہاں ہمسایہ کو بھی حق شفعہ حاصل ہوتا ہے ان کی دلیل دوسری احادیث ہیں ان کے نزدیک اس حدیث کی مراد یہ ہے کہ اس زمین یا مکان کی تقسیم کے بعد شرکت کا شفعہ باقی نہیں رہتا لہذا حدیث کا یہ مفہوم مراد لینے کی صورت میں ہمسائیگی کے شفعہ کی نفی لازم نہیں آتی۔

حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا نے بیان کیا کہ میں نے پوچھا یا رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم! میرے دو پڑوسی ہیں، میں ان دونوں میں سے کس کے پاس ہدیہ بھیجو؟ آپ نے فرمایا کہ جس کا دروازہ تجھ سے زیادہ قریب ہو۔ (صحیح بخاری، ۲۲۵۹)

علامہ قسطلانی نے کہا کہ اس سے شفعہ کا جواز ثابت نہیں ہوتا۔ حافظ نے کہا کہ ابو رافع کی حدیث ہمسایہ کے لیے حق شفعہ ثابت کرتی ہے اب اس حدیث سے امام بخاری رحمۃ اللہ علیہ نے یہ نکالا کہ اگر کئی ہمسائے ہوں تو وہ ہمسایہ حق شفعہ میں مقدم سمجھا جائے گا جس کا دروازہ جائیداد میں سے زیادہ نزدیک ہو۔

جاہر بن عبد اللہ سے روایت ہے کہ جناب رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے شفعہ کا حق ہر ایسے مال میں رکھا ہے جو ابھی تقسیم نہیں ہوا اور جب حدود کا تعین ہو جائے اور راستے جدا ہو جائیں تو اب شفعہ کا حق نہیں ہے۔

(سنن ابوداؤد: جلد سوم: حدیث نمبر 121)

### منقولہ اور غیر منقولہ چیز کے شفعہ میں مذاہب اربعہ

شفعہ کہتے ہیں شریک یا ہمسائے کا حصہ وقت بیع کے اس کے شریک یا ہمسایہ کو جبراً منتقل ہوتا۔ امام بخاری کہتے ہیں کہ ہر چیز میں شفعہ ہے اور امام احمد رحمۃ اللہ علیہ سے روایت ہے کہ جانور میں ہے اور کسی منقولہ جائیداد میں نہیں اور شافعیہ اور حنفیہ کہتے ہیں کہ شفعہ صرف جائیداد غیر منقولہ میں ہوگا۔ اور شافعیہ کے نزدیک شفعہ صرف شریک کو ملے گا نہ کہ ہمسایہ کو۔ اور امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک ہمسایہ کو بھی حق شفعہ ہے اور اہل حدیث نے اس کو اختیار کیا ہے۔ علامہ کمال الدین ابن ہمام حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں۔

وهي مأخوذة لغة من الشفع وهو الزوج وقيل من الزيادة وقيل من الاعانة وفي الشرع انتقال حصه شريك الى شريك كانت انتقلت الى اجنبي بمثل العوض المسمى ولم يختلف العلماء في مشروعيتها (فتح القدیر، کتاب شفعہ) اور وہ شفع سے ماخوذ ہے جس کے معنی جوڑا کے ہیں۔ کہا گیا کہ زیادتی کے معنی میں ہے۔ بعض نے کہا اعانت کے معنی میں ہے۔ شرع میں ایک کے حصہ کو اس کے دوسرے شریک کے حوالہ کرنا، جب کہ وہ کچھ قیمت پر کسی اجنبی کی طرف منتقل ہو

رہا ہو۔ اس کی مشروعیت پر علماء کا اتفاق ہے۔

حضرت جابر بن عبد اللہ رضی اللہ عنہما نے بیان کیا کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے ہر اس چیز میں شفعہ کا حق دیا تھا جو ابھی تقسیم نہ ہوئی ہو۔ لیکن جب حدود مقرر ہو گئیں اور راستے بدل دیئے گئے تو پھر حق شفعہ باقی نہیں رہتا۔ (صحیح بخاری، حدیث نمبر ۲۳۵)

علامہ قسطلانی نے کہا کہ امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ اور امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ اور امام مالک رحمۃ اللہ علیہ کا مذہب یہ ہے کہ اگر شریک نے شفعہ کو بیع کی خریدی اور اس نے بیع کی اجازت دی پھر شریک نے بیع کی تو شفعہ کو حق شفعہ نہ پہنچے گا اور اس میں اختلاف ہے کہ بائع کو شفعہ کا خبر دینا واجب ہے یا مستحب ہے۔

ہمسائے کیلئے حق شفعہ کے ثبوت احتیاف کے دلائل کا بیان

حضرت عمرو بن شریہ نے کہا کہ میں سعد بن ابی وقاص رضی اللہ عنہ کے پاس کھڑا تھا کہ مسور بن مخرمہ رضی اللہ عنہ تشریف لائے اور اپنا ہاتھ میرے شانے پر رکھا۔ اتنے میں نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے غلام ابورافع رضی اللہ عنہ بھی آگئے اور فرمایا کہ اے سعد! تمہارے قبیلہ میں جو میرے دو گھر ہیں، انہیں تم خرید لو۔ سعد رضی اللہ عنہ بولے کہ بخدا میں تو انہیں نہیں خریدوں گا۔ اس پر مسور رضی اللہ عنہ نے فرمایا کہ نبی جی تمہیں خریدنا ہوگا۔ سعد رضی اللہ عنہ نے فرمایا کہ پھر میں چار ہزار سے زیادہ نہیں دے سکتا۔ اور وہ بھی قسط وار۔ ابورافع رضی اللہ عنہ نے فرمایا کہ مجھے پانچ سو دینار ان کے لے رہے ہیں۔ اگر میں نے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کی زبان سے یہ نہ سنا ہوتا کہ پرہی اپنے پڑوس کا زیادہ حق دار ہے۔ تو میں ان گھروں کو چار ہزار پر تمہیں ہرگز نہ دیتا۔ جب کہ مجھے پانچ سو دینار ان کے لے رہے ہیں۔ چنانچہ وہ دونوں گھر ابورافع رضی اللہ عنہ نے سعد رضی اللہ عنہ کو دے دیئے۔ (صحیح بخاری، ۲۳۵۸)

یہ حدیث حنفیہ کی دلیل ہے کہ ہمسائیہ کو شفعہ کا حق ہے۔ شافعیہ اس کی یہ تاویل کرتے ہیں کہ مراد وہی ہمسایہ ہے جو جائیدادِ امیہہ میں بھی شریک ہوتا کہ حدیثوں میں اختلاف باقی نہ رہے۔

یہاں ایک وضاحت ضروری ہے کہ شفعہ فقہاء کی اصطلاح میں اس حق کو کہتے ہیں جو پڑوسی کو بطور پڑوسی کے حاصل ہوتا ہے کہ اگر کوئی اپنا مکان زمین جائیداد بیچنا چاہتا ہے تو اس کو خریدنے کا پہلا حق پڑوسی کا ہے۔ اگر وہ کسی وجہ سے غدر کر دیتا ہے تو پھر دوسرے کو بیچا جاسکتا ہے۔ بعض فقہاء کہتے ہیں کہ حق شفعہ صرف احتیاب کی حد تک ہے لازمی نہیں جب کہ دوسرے کہتے ہیں کہ حق شفعہ لازمی ہے اور پڑوسی کو اعتراض کا حق حاصل ہے۔

حضرت جابر سے مرفوعاً منقول ہے پڑوسی اپنے قرب کی وجہ سے زیادہ حقدار ہے۔ (بخاری کتاب الشفعہ، باب ۲، ابوداؤد کتاب البیوع، باب ۷۳، سنن النسائی کتاب البیوع، باب ۱۹، ابن ماجہ کتاب الشفعہ، باب ۲، مسند احمد بن حنبل (۱۰/۶))

رسول پاک صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا۔ جب تم میں سے کوئی جائیداد بیچے گا ارادہ کرے تو اس کو تب تک نہ بیچے جب تک کہ اپنے پڑوسی سے اس کی اجازت نہ لے لے۔ (ابن ماجہ کتاب الشفعہ)

حضرت جابر رضی اللہ عنہ سے منقول ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: پڑوسی اپنے پڑوسی کے شفعہ کا زیادہ حقدار

ہے۔ وہ اس کا اظہار کرے اگر وہ غائب ہو جب کہ دونوں کاراستہ ایک ہو۔ اس کو سنن اربعہ کے مؤلفین نے روایت کیا ہے۔ (ابوداؤد کتاب البیوع باب 73، ترمذی کتاب الاحکام باب 32، ابن ماجہ کتاب الشفعہ باب 2، 1، مسند احمد 3/303) حضرت ابن عباس رضی سے مرفوعاً روایت ہے کہ جس کے پاس کوئی زمین ہو اور وہ اس کو بیچنا چاہے تو اس (بیع و بیعہ) پہلے پڑوسی کے سامنے رکھے۔ اس روایت کو ترمذی نے بیان کیا ہے۔ (کنز العمال 18692)

حضرت سرہ بن جندب سے مرفوعاً منقول ہے: گھر کا پڑوسی گھر کا زیادہ مقدار ہے۔ (سنن الترمذی کتاب الاحکام باب 31/33، امام ترمذی نے اس حدیث کے بارے میں فرمایا یہ حدیث حسن صحیح ہے، ابوداؤد کتاب البیوع باب 73) پڑوسی کے حق میں سے ایک اس کو اپنے دیوار پر لکڑی گاڑنے کا حق بھی دیتا ہے اس بارے میں حضرت ابو ہریرہ کی روایت صحیح ہے اور یہی قول امام احمد بن حنبل کا ہے۔

حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد نقل کرتے ہیں کہ جب تم میں سے کسی سے اس کا پڑوسی اس کی دیوار میں لکڑی گاڑنے کی اجازت مانگے تو اس کو منع نہ کرے۔ (مشفق علیہ) بخاری کتاب المظالم باب 20، مسلم کتاب المساقاۃ حدیث 136، ترمذی کتاب الاحکام باب 18، ابن ماجہ کتاب الاحکام باب 15، موطا امام مالک کتاب الاقصیہ (33)

حق شفعہ میں ترتیب کا فقہی بیان

وَأَمَّا الشَّرِبُ فَلْيَقُولْهُ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (الشَّرِيكَ أَحَقُّ مِنَ الْخَلِيطِ ، وَالْخَلِيطُ أَحَقُّ مِنَ الشَّفِيعِ) فَالشَّرِيكَ فِي نَفْسِ الْمَبِيعِ وَالْخَلِيطُ فِي حُقُوقِ الْمَبِيعِ وَالشَّفِيعُ هُوَ الْجَارُ .

وَلَا نَ الْإِتِّصَالَ بِالشَّرِكَةِ فِي الْمَبِيعِ أَقْوَى ؛ لِأَنَّهُ فِي كُلِّ جُزْءٍ ، وَبَعْدَهُ الْإِتِّصَالُ فِي الْحُقُوقِ ؛ لِأَنَّهُ شَرِكَةٌ فِي مَوَالِيقِ الْمَلِكِ ، وَالتَّرْجِيحُ يَتَحَقَّقُ بِقُوَّةِ السَّبَبِ ، وَلَآنَ ضَرَرُ الْقِسْمَةِ إِنْ لَمْ يَصْلُحْ عِلَّةً صَلَحَ مُرْجَحًا .

قَالَ ( وَكَانَ لِلشَّرِيكَ فِي الطَّرِيقِ وَالشَّرْبِ وَالْجَارِ شُفْعَةٌ مَعَ الْخَلِيطِ فِي الرَّقِيَّةِ ) لِمَا ذَكَرْنَا أَنَّهُ مُقَدَّمٌ .

ترجمہ

حق شفعہ میں ترتیب دینی ہے جس طرح نبی کریم ﷺ نے ارشاد فرمایا ہے کہ شرکت وال خلیط سے زیادہ مقدار ہے اور یہی خلیط شفیع سے زیادہ مقدار ہے۔ پس شریک یہ نفس بیع میں ہوتا ہے جبکہ خلیط حق بیع میں اور شفیع ہمسایہ ہے۔ اور دلیل یہ ہے کہ شرکت

میں اتصال زیادہ مضبوط ہے کیونکہ وہ ہر حصے میں ملتا ہے اور اس کے بعد حقوق میں اتصال مضبوط ہے کیونکہ اس میں ملکیت سے منافع ملے ہوئے ہوتے ہیں اور کسی چیز میں ترجیح یہ سبب میں زیادہ قوت ہونے کی وجہ سے ثابت ہوتی ہے۔ اور یہ بھی دلیل ہے کہ تقسیم کا نقصان اگرچہ علت بننے کا طاقت رکھنے والا نہیں ہے لیکن وہ ترجیح دلوانے کا سبب بن سکتا ہے۔

حضرت امام قدوری علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ رقبہ میں شریک کی موجودگی میں راستے اور پانی کے شریک کا شفعہ کا حق نہ ہوگا۔ اسی دلیل کے سبب جس ہم پہلے بیان کر آئے ہیں کہ شرکت رقبہ والا مقدم ہے۔

### اجتماع اسباب کے سبب ترتیب شفعاء کا بیان

علامہ علاء الدین خلی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ شفعہ کے چند اسباب مجتمع ہو جائیں تو ان میں ترتیب کا لحاظ رکھا جائے گا جو سب قوی ہو اس کو مقدم کیا جائے۔ شفعہ کے تین سبب ہیں۔ (۱) شفعہ کرنے والا شریک ہے یا (۲) غلیظ ہے یا (۳) جار ملاق۔ شریک دو ہے کہ خود بیع میں اس کی شرکت ہو مثلاً ایک مکان دو شخصوں میں مشترک ہے ایک شریک نے بیع کی تو دوسرے شریک کو شفعہ پہنچتا ہے۔ غلیظ کا یہ مطلب ہے کہ خود بیع میں شرکت نہیں ہے اس کا حصہ بائع کے حصہ سے متاثر ہے مگر حق بیع میں شرکت ہے مثلاً دونوں مکانوں کا ایک حق راستہ ہے اور راستہ بھی خاص ہے یا دونوں کے کھیت میں ایک نالی سے پانی آتا ہو۔ جار ملاق یہ ہے کہ اس کے مکان کی کھجیت دوسرے کے مکان میں ہو۔ ان سب میں مقدم شریک ہے پھر غلیظ اور جار ملاق کا مرتبہ سب سے آخر میں ہے۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت)

اور جب شریک نے مشتری کو تسلیم کر دی یعنی شفعہ کرنا نہیں چاہتا ہے تو غلیظ کو شفعہ کا حق حاصل ہو گیا کہ اس کے بعد اسی کا مرتبہ ہے یا اس کا بعد اس میں کسی کی شرکت ہی نہیں ہے تو غلیظ کو شفعہ کا حق ہے اور غلیظ نے بھی مشتری سے نہیں لینا چاہا تسلیم کر دی یا کوئی غلیظ ہی نہیں ہے تو جار کو حق ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)

### شرکت رقبہ والے کے دستبردار ہو جانے کا بیان

قَالَ (فَإِنْ سُلِّمَ لِبِالشُّفْعَةِ لِلشَّرِيكِ فِي الطَّرِيقِ، فَإِنْ سُلِّمَ أَخَذَهَا الْجَارُ) لِمَا بَيَّنَّا مِنْ التَّرْتِيبِ، وَالْمُرَادُ بِهَذَا الْجَارُ الْمَلَاقُ، وَهُوَ الَّذِي عَلَى ظَهْرِ الدَّارِ الْمَشْفُوعَةِ وَبَابُهُ فِي سِجَّةٍ أُخْرَى.

عَنْ أَبِي يُوسُفَ أَنَّ مَعَ وُجُودِ الشَّرِيكِ فِي الرِّقْبَةِ لَا شُفْعَةَ لِعَیْرِهِ سَلَّمَ أَوْ اسْتَوْفَى، لِأَنَّهُمْ مُحْتَجُونَ بِهِ.

وَوَجْهُ الظَّاهِرِ أَنَّ السَّبَبَ تَقَرَّرَ فِي حَقِّ الْكُلِّ، إِلَّا أَنَّ لِلشَّرِيكِ حَقَّ التَّقْدِيمِ، فَإِذَا سَلَّمَ كَانَ لِمَنْ يَلِيهِ بِمَنْزِلَةِ ذَيْنِ الصَّحَّةِ مَعَ ذَيْنِ الْمَرَضِ،

اور جب شرکت رقبہ والا شخص دستبردار ہو جائے تو راستے کے شریک کو حق شفعہ مل جائے گا اور اگر وہ بھی حق کو چھوڑ دے تو دوسری بیان کردہ ترتیب کے مطابق ہمسائے کو حق شفعہ مل جائے گا۔ اور اس ہمسائے سے مراد وہ جار ملاق ہے جو شفعہ شدہ گھر کی چھت پر رہنے والا ہے اور اس کا دروازہ دوسری گلی کی جانب سے ہو۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ سے روایت ہے کہ شریک رقبہ کے ہوتے ہوئے کسی بھی دوسرے کیلئے حق شفعہ نہ ہو گا۔ اگرچہ وہ دستبردار ہو جائے یا وہ اپنا حق لینے والا ہو۔ کیونکہ شرکت رقبہ والے کے سبب سے دوسرے حق شفعہ والوں کو محروم کر دیا گیا ہے۔

اور ظاہر الروایت کی دلیل یہ ہے کہ حق شفعہ کا سبب اتصال ہے جو ہر ایک کے حق میں ثابت ہے مگر شرکت رقبہ والے کو ترجیح حاصل ہے۔ لیکن جب وہ شفعہ نہیں کرتا تو اس کے قریب والے کیلئے شفعہ ثابت ہو گا۔ اور یہ اسی طرح ہو جائے گا کہ جس طرح حالت تندرستی کا قرض حالت مرض والے قرض کے ساتھ دیا جائے۔

### مشترکہ مکان میں شفعہ ہونے کا بیان

اور جب چلی منزل دو حضرات کی مشترکہ ہے اور دونوں میں سے ایک کا اس پر بالا خانہ ہے جس میں کوئی تیسرا شخص بھی شریک ہے تو چلی منزل والوں میں سے جس کا بالا خانہ میں حصہ ہے اس نے اپنے چیلے اور اوپر والے حصوں کو فروخت کیا تو چلی شریک کو چیلے حصہ میں اور اوپر والے شریک کو اوپر والے حصہ میں شفعہ کا حق ہے نیچے والے کو اوپر اوپر والے شریک کو نیچے والے حصہ میں شفعہ کا حق نہیں ہے کیونکہ نیچے والا شریک بالا خانہ کا پڑوسی ہے اور اگر بالا خانہ کا راستہ مشترکہ ہو تو وہ بالا خانہ کے حقوق میں بھی شریک ہے اور یوں ہی بالا خانہ کا حصہ دار نیچے والے حصہ کا پڑوسی ہے اگر راستہ بالا خانہ نیچے والی منزل میں سے گزرتا ہو تو وہ بھی چلی منزل کے حقوق میں شریک ہو گا لہذا پڑوسی یا حقوق میں شریک کی یہ نسبت میں جمع میں شریک کا حق مقدم اور اولیٰ ہے۔ اور قنوی کا منشی خاں میں ہے کہ چلی منزل والے اپنے اپنا حصہ فروخت کیا تو اوپر والے کو شفعہ کا حق ہے کیونکہ چلی اور اوپر منزل میں اتصال ہے تو دونوں پڑوسی قرار پائیں گے۔ (قنوی ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)

### شریک بیع کا گھر میں بعض حصے میں شریک ہونے کا بیان

وَالشَّرِيكُ فِي الْمَبِيعِ قَدْ يَكُونُ فِي بَعْضِ مِنْهَا كَمَا فِي مَنْزِلٍ مُّعَيَّنٍ مِنَ الدَّارِ أَوْ جِدَارٍ مُّعَيَّنٍ مِنْهَا وَهُوَ مُقَدَّمٌ عَلَى الْجَارِ فِي مَنْزِلٍ ، وَكَذَا عَلَى الْجَارِ فِي بَقِيَّةِ الدَّارِ فِي أَصَحِّ الرُّوَايَتَيْنِ عَنْ أَبِي يُوسُفَ ، لِأَنَّ اتِّصَالَهُ أَقْوَى وَالْبَقْعَةُ وَاحِدَةٌ .

ترجمہ

اور شریک بیچ یہ بعض اوقات گھر کے بعض حصے میں شریک ہوتا ہے جس طرح گھر کی معین منزل میں ہے یا خاص دیوار میں شریک ہے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کے نزدیک ایسا شریک گھر کے حصے اور گھر کے بعض حصوں والے حصے پر مقدم ہے کیونکہ اس کا ملا ہوا حصہ مضبوط ہے اور زمین بھی ایک ہی ہے۔

حقدار اول کے دستبردار ہونے پر حق ثانی کا بیان

علامہ علاؤ الدین کا سنی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب کسی شخص نے ایک مکان کی چھت پر بالا خانہ ہے مگر اس بالا خانہ کا راستہ دوسرے مکان میں ہے اس مکان میں نہیں ہے جس کی چھت پر بالا خانہ ہے۔ یہ بالا خانہ فروخت ہوا تو وہ شخص شفعہ کریگا جس کے مکان میں اس کا راستہ ہے وہ نہیں کر سکتا جس کے مکان کی چھت پر بالا خانہ ہے۔ اور اگر پہلے شخص نے تسلیم کر دیا نہ لینا چاہا تو دوسرا شخص شفعہ کر سکتا ہے مگر بالا خانہ کا کوئی جار ملاصق ہے تو شفعہ میں یہ بھی شریک ہے اور اگر نیچے کی منزل فروخت ہوئی تو بالا خانہ والا شفعہ کر سکتا ہے اور وہ مکان جس میں بالا خانہ کا راستہ ہے فروخت ہوا تو اس میں بھی بالا خانہ والا شفعہ کر سکتا ہے۔ (بدائع)

کوچہ سر بستہ میں جن لوگوں کے مکانات ہیں وہ سب غلیظ ہیں کہ خاص راستہ میں شرکت ہوگی۔ کوچہ سر بستہ سے دوسرا راستہ لٹکا کر آئے چل کر یہ بھی بند ہو گیا اس میں بھی کچھ مکانات ہیں اگر اس میں کوئی مکان فروخت ہوا تو اس کوچہ والے حقدار ہیں پہلے کوچہ والے نہیں اور پہلے کوچہ میں مکان فروخت ہوا تو دونوں کوچہ والے برابر کے حقدار ہیں۔

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور کوچہ سر بستہ میں ایک مکان ہے جس میں ایک حصہ ایک شخص کا ہے اور ایک حصہ میں دو شخص شریک ہیں اور جس کوچہ میں یہ مکان ہے اس میں دوسروں کے بھی مکانات ہیں ایک شریک نے اپنا حصہ بیچ کیا تو اس کا شریک شفعہ کر سکتا ہے وہ نہ کرے تو دوسرا شخص کرے جو شریک نہ تھا مگر اسی مکان میں اس کا مکان بھی ہے اور یہ بھی نہ کرے تو اس کوچہ کے دوسرے لوگ کریں۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)

طریق و شریب کے خاص ہونے کا بیان

ثُمَّ لَا بُدَّ أَنْ يَكُونَ الطَّرِيقُ أَوْ الشَّرْبُ خَاصًّا حَتَّى تَسْتَحِقَّ الشُّفْعَةُ بِالشَّرِكَةِ فِيهِ  
فَالطَّرِيقُ الْخَاصُّ أَنْ لَا يَكُونَ نَافِذًا، وَالشَّرْبُ الْخَاصُّ أَنْ يَكُونَ نَهْرًا لَا تَجْرِي فِيهِ  
الشُّفْنُ وَمَا تَجْرِي فِيهِ فَهُوَ عَامٌّ.

وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَمُحَمَّدٍ. وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ أَنَّ الْخَاصَّ أَنْ يَكُونَ نَهْرًا يُسْقَى مِنْهُ  
فَرَأْحَانِ أَوْ ثَلَاثَةِ، وَمَا زَادَ عَلَى ذَلِكَ فَهُوَ عَامٌّ، وَإِنْ كَانَتْ سِكَّةً غَيْرَ نَافِذَةٍ يَتَشَعَّبُ

مِنْهَا سَكَّةٌ غَيْرُ نَافِلَةٍ وَهِيَ مُسْتَطِيلَةٌ فَيَبِغْثُ ذَا رُفْيِ السُّفْلَى فَلَا يُلْهِهَا الشُّفْعَةُ خَاصَّةً  
دُونَ أَهْلِ الْعُلْيَا، وَإِنْ يَبِغْثُ لِلْعُلْيَا فَلَا يُلْهِ السُّكَّتَيْنِ، وَالْمَعْنَى مَا ذَكَرْنَا فِي كِتَابِ  
أَدَبِ الْقَاضِي. وَلَوْ كَانَ نَهْرٌ صَغِيرٌ يَأْخُذُ مِنْهُ نَهْرٌ أَصْغَرُ مِنْهُ فَهُوَ عَلَى قِيَاسِ الطَّرِيقِ  
فِيمَا بَيْنَهُمَا.

ترجمہ

اور طریق و شرب ان دونوں کا خاص ہونا لازم ہے تاکہ شفعہ کرنے والا اس میں شرکت کے سبب حقدار شفعہ بن جائے اور  
اس راستہ یہ ہے کہ وہ غیر نافذ نہ ہو اور خاص شرب یہ ہے کہ ایسی نہر کا ہونا جس میں کشتی نہ چلائی جاسکے۔ اور جس نہر میں کشتیوں کی  
مدورفت ممکن ہو وہ عام کے حکم میں ہے۔ یہ حکم طریقین کے نزدیک ہے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ نقل کیا گیا ہے کہ خاص شرب یہ ہے کہ وہ ایسی نہر ہونے چاہے جس سے دو یا تین باغات  
ویراب کیا جائے۔ اور جب اس کی مقدار سے زیادہ ہو جائے وہ عام ہے۔

اور جب کوئی گلی کھلی نہ ہو جس سے دوسرے غیر نافذ گلی نکل رہی ہے اور دوسری گلی بسی بھی ہے اور اگر اس سے نکلنے والی چھوٹی  
گلی میں کسی گھر کو فروخت کیا جائے تو شفعہ صرف اہل سفلی کیلئے ہوگا۔ اوپر والوں کیلئے حق شفعہ نہ ہوگا۔ اور جب عیاد والوں میں کوئی  
مرفروخت ہوا ہے تو حق شفعہ دونوں قسم کی گلیوں والوں کو مل جائے گا۔ اس کی دلیل وہی جس کو ہم ادب قاضی میں بیان کر آئے ہیں  
جب کوئی چھوٹی نہر ہے جس سے اور بھی زیادہ چھوٹی نہر نکل رہی ہے تو اس کو ہمارے بیان کردہ مسئلہ میں راستے پر قیاس کیا جائے

شرح

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اگر ایسی نہر ہو کہ اس کا اوپر والا حصہ ایک شخص کو اور نیچے والا دوسرے کا ہو تو کسی آدمی  
نے اپروالے کا حصہ خرید لیا تو نیچے والے کو شفعہ کے مطالبہ کا حق ہے اس کا یہ شفعہ پڑوسی والا ہوگا، اور یوں اگر کسی نے نیچے والے  
کا حصہ خریدا ہو تو اوپر والے کا شفعہ ہو تو وہ شفعہ پڑوسی والا ہوگا۔ مسموط میں یوں ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب الشفعہ، بیروت)

علامہ علاؤ اللہ بن حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اور نہر عظیم اور راستہ عام میں شرکت سبب شفعہ نہیں ہے بلکہ اس صورت میں  
جب ایک کو شفعہ کا حق ملے گا۔ اور نہر عظیم وہ ہے جس میں کشتی چل سکتی ہو اور اگر کشتی نہ چل سکے تو نہر صغیر ہے۔  
(درمختار، کتاب الشفعہ، بیروت)

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور مکان کے دو دروازے ہیں ایک دروازہ ایک گلی میں ہے دوسرا دوسری گلی میں ہے  
اس دو صورت میں ہیں ایک یہ کہ پہلے دو مکان تھے ایک کا دروازہ ایک گلی میں تھا دوسرے کا دوسری گلی میں تھا ایک شخص نے دونوں کو

خرید کر ایک مکان کر دیا اس صورت میں ہر گلی والے اپنی جانب کا مکان شفعہ کر کے لے سکتے ہیں ایک گلی والوں کو دوسری جانب کے حصہ کا حق نہیں۔

دوسری صورت یہ ہے کہ جب وہ مکان بنا تھا اسی وقت اس میں دو دروازے رکھے گئے تھے تو دونوں گلی والے پورے مکان میں شفعہ کا برابر حق رکھتے ہیں۔ اور اسی طرح اگر دو گلیاں تھیں دونوں کے بیچ کی دیوار نکال کر ایک گلی کر دی گئی تو ہر ایک کو چھوٹے اپنی جانب میں شفعہ کا حق رکھتے ہیں۔ دوسری جانب میں انھیں حق نہیں۔ اسی طرح کوچہ سر بستہ تھا اس کی دیوار نکال دی گئی کہ سر بستہ نہ رہا بلکہ کوچہ نافذ ہو گیا تو اب بھی اس کے رہنے والے شفعہ کا حق رکھیں گے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)

دیوار پر تار کھینے کے سبب شفعہ نہ ہونے کا بیان

قَالَ (وَلَا يَكُونُ الرَّجُلُ بِالْجُدُوعِ عَلَى الْحَائِطِ شَفِيعَ شَرِيكِهِ وَلَكِنَّهُ شَفِيعُ جَوَارٍ)؛  
لِأَنَّ السَّيْلَةَ هِيَ الشَّرِيكَةُ فِي الْقَفَارِ وَبَوَاضِعِ الْجُدُوعِ لَا يَصِيرُ شَرِيكًا لِي الدَّارِ إِلَّا أَنَّهُ  
جَارٌ مُلَازِقٌ. قَالَ (وَالشَّرِيكُ فِي الْحَشْبَةِ تَكُونُ عَلَى حَائِطِ الدَّارِ جَارٌ) لِمَا بَيَّنَّا.

ترجمہ

اور دیوار پر تار کھینے کی وجہ سے کوئی شخص شریک شفعہ کا حقدار نہ بنے گا۔ البتہ مسائیل کا شفعہ کہلائے گا۔ کیونکہ شفعہ شریک شفعہ کہلاتا ہے جب وہ زمین میں شریک ہو۔ لہذا کسی درخت کا تار کاٹ دینے کے سبب وہ گھر میں شریک نہ بن سکے گا۔ لیکن وہ جار ملایق بن جائے۔

حضرت امام محمد علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ گھر کی دیوار پر پانی جانے والی لکڑیوں کا شریک مسائے کے حکم میں ہے۔ اس کی دلیل وہی ہے جس کو ہم بیان کرتے ہیں۔

شرکت شفعہ کا فقہی مفہوم

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور دیوار میں شرکت سے یہ مراد ہے کہ دیوار کی زمین میں شرکت ہو اور اگر زمین میں شرکت نہ ہو صرف دیوار میں شرکت ہو تو اس کو شریک نہیں شمار کیا جائے گا۔ دونوں کی صورتیں یہ ہیں ایک مکان کے بیچ میں ایک دیوار قائم کر دی گئی پھر تقسیم یوں ہوئی کہ ایک شخص نے دیوار سے ادھر کا حصہ لیا اور دوسرے نے ادھر کا اور دیوار تقسیم میں نہیں آئی لہذا دونوں کی ہوئی۔ اور اگر مکان کو تقسیم کر کے ایک خط کھینچ دیا پھر بیچ میں دیوار بنانے کے لیے ہر ایک نے ایک ایک پاشت زمین دے دی اور دونوں کے پیروں سے دیوار بنی تو یہاں زمین میں بالکل شرکت نہیں ہے اگر شرکت ہے تو دیوار میں ہے اور دیوار و عمارت میں شرکت موجب شفعہ نہیں لہذا اس شرکت کا اعتبار نہیں بلکہ یہ شخص جار ملایق ہے اور اسی حیثیت سے شفعہ کر سکتا ہے۔

اور جب اس نے درمیان کی دیوار پر دیووں کی کڑیاں ہیں اور یہ معلوم نہیں کہ یہ دیوار دونوں میں مشترک ہے صرف اتنی بات



سے کہ دونوں کی کڑیاں ہیں دیوار کا مشترک ہونا معلوم ہوتا ہے۔

اور جب ان میں سے ایک کا مکان فروخت ہوا اگر دوسرے نے گواہوں سے دیوار کا مشترک ہونا ثابت کر دیا تو اس کو کڑی کر دیا جائے گا اور شفعہ میں اس کا مرتبہ جار سے مقدم ہوگا۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)

اجتماع شفعاء کے سبب عدد راس کی تقسیم کا بیان

قَالَ (وَإِذَا اجْتَمَعَ الشُّفَعَاءُ فَالشُّفْعَةُ بَيْنَهُمْ عَلَى عَدَدِ رُءُوسِهِمْ وَلَا يُعْتَبَرُ اخْتِلَافُ الْأَمْلاكِ) وَقَالَ الشَّافِعِيُّ: هِيَ عَلَى مَقَادِيرِ الْأَنْصِبَاءِ؛ لِأَنَّ الشُّفْعَةَ مِنْ مَرَاتِلِ الْمِلْكِ، أَلَا يَرَى أَنَّهَا لِتَكْمِيلِ مَنْفَعَتِهِ فَاشْتِبَاهُ الرُّبُحِ وَالْعَلَّةِ وَالْوَلَدِ وَالنَّمْرَةِ. وَلَكِنَّا أَنَّهُمْ اسْتَوَوْا فِي سَبَبِ الْإِسْتِحْقَاقِ وَهُوَ الْإِتِّصَالُ فَيَسْتَوُونَ فِي الْإِسْتِحْقَاقِ؛ أَلَا يَرَى أَنَّهُ لَوْ انْفَرَدَ وَاحِدٌ مِنْهُمْ اسْتَحَقَّ كُلَّ الشُّفْعَةِ.

وَهَذَا آيَةُ كَمَالِ السَّبَبِ وَكَثْرَةُ الْإِتِّصَالِ تُوْذِنُ بِكَثْرَةِ الْعَلَّةِ، وَالتَّرْجِيحُ بِقُوَّةِ الدَّلِيلِ لَا بِكَثْرَتِهِ، وَلَا قُوَّةَ هَاهُنَا لَيُظْهِرُ الْأُخْرَى بِمُقَابَلَتِهِ وَتَمْلُكُ مِلْكٍ غَيْرِهِ لَا يُجْعَلُ نَمْرَةً مِنْ تَمَرَاتٍ مِلْكِيَةٍ، بِخِلَافِ النَّمْرَةِ وَأَشْبَاهِهَا، وَلَوْ أَسْقَطَ بَعْضُهُمْ حَقَّهُ لَهِيَ لِلْبَاقِينَ فِي الْكُلِّ عَلَى عَدَدِهِمْ؛ لِأَنَّ الْإِتِّقَاصَ لِلْمُزَاحِمَةِ مَعَ كَمَالِ السَّبَبِ فِي حَقِّ كُلِّ وَاحِدٍ مِنْهُمْ وَقَدْ انْقَطَعَتْ.

ترجمہ

اور جب کچھ شفعہ کرنے والے اکٹھے ہو جائیں تو اس وقت شفعہ کو ان کے عدد راس کے مطابق تقسیم کر دیا جائے گا۔ جبکہ ملکیت کے اختلاف کا اعتبار نہ کیا جائے گا۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ شفعہ شفیعوں کے حصوں کے مطابق دیا جائے گا۔ کیونکہ شفعہ ملکیت کے منافع میں سے ہے۔ کیا آپ غور و فکر نہیں کرتے ہیں کہ شفعہ ملکیت میں تکمیل منافع کیلئے ہے۔ تو شفعہ کا حق نفع، غلہ، بیج اور پھل کے مشابہ ہو جائے گا۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ سارے شفیعوں کا حقدار ہونا یہ اتصال کے سبب برابر ہے پس وہ حقدار ہونے میں بھی برابر ہوں گے۔ کیا آپ اس دلیل پر غور و فکر نہیں کرتے کہ شفیعوں میں سے کوئی ایک یا حقدار بنے تو وہ سارے شفعہ کا حقدار بن جاتا ہے۔ اور یہ سبب کے مکمل ترین کی ہونے نشانی ہے۔ اور اتصال کی کثرت سے علت پر کثرت ہونے کی دلیل ہے۔ اور کسی چیز میں ترجیح دلیل کے سبب

ہوا کرتی ہے۔ دلائل کی کثرت کے سبب نہیں ہوتی۔ اور یہاں وہ قوت نہیں پائی جہاں کیونکہ اس کے مقابلے میں دوسری قوت پائی ظاہر ہے۔ اور دوسرے کی ملکیت کا مالک بن جانا یہ اس کی ملکیت یہ اس کے انجام و ثمرات میں شمار نہ ہوگا یہ خلاف پھل اور اس جیسی دوسری اشیاء کے کیونکہ ان میں ایسا نہیں ہوتا۔

اور جب کسی شخص نے اپنا حق شفعہ ساقط کر دیا ہے تو بقیہ شفیعوں کو ان کے حدود اس کے مطابق ساری بیع میں شفعہ مل جائے گا کیونکہ حصہ میں کمی یا ان کی بھٹیڑ کے سبب تھی۔ اور ہر شفعہ کرنے والے میں سبب بھی مکمل تھا۔ اور اب مزاحمت فوت ہو چکی ہے۔

### دوسرے کو حق شفعہ دینے کا بیان

ایک شخص نے اپنا حق شفعہ دوسرے کو دے دیا مثلاً تین شخص شفعہ تھے ان میں سے ایک نے دوسرے کو اپنا حق دے دیا یہ دینا صحیح نہیں بلکہ اس کا حق ساقط ہو گیا اور اس کے سوا جتنے شخص ہیں وہ سب برابر کے حقدار ہیں بلکہ اگر دو شخص حقدار ہیں ان میں سے ایک نے یہ سمجھ کر کہ مجھے نصف ہی جائیداد ملے گی نصف ہی کو طلب کیا تو اس کا شفعہ ہی باطل ہو جائے گا یعنی ضروری ہے کہ ہر ایک پورے کا مطالبہ کرے۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت)

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ دو مخصوص نے اپنا مشترک مکان بیع کیا شفعہ یہ چاہتا ہے کہ فقط ایک کے حصہ میں شفعہ کرے یہ نہیں ہو سکتا۔

اور اگر دو مخصوص نے ایک مکان خریدا اور شفعہ فقط ایک مشتری کے حصہ میں شفعہ کرنا چاہتا ہے یہ ہو سکتا ہے۔ ایک شخص نے ایک عقد میں دو مکان خریدے اور شفعہ دونوں میں شفعہ کر سکتا ہو تو دونوں میں شفعہ کرے یا دونوں کو چھوڑے یہ نہیں ہو سکتا کہ ایک میں کرے اور ایک کو چھوڑے اور اگر ایک ہی میں وہ شفعہ ہے تو ایک میں شفعہ کر سکتا ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)

### مشترکہ شفعاء سے متعلق فقہی تصریحات

حضرت سعید بن مسیب اور ابی سلمہ بن عبدالرحمن سے روایت ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے حکم کیا شفعہ کا اس چیز میں جو تقسیم نہ ہوئی ہو شریکوں میں جب تقسیم ہو جائے اور حدیں قائم ہو جائیں پھر اس میں شفعہ نہیں۔ حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ ہمارے نزدیک یہی حکم ہے اور اس میں کچھ اختلاف نہیں ہے۔

سعید بن مسیب سے سوال ہوا کہ شفعے میں کیا حکم ہے انہوں نے کہا شفعہ مکان میں اور زمین میں ہوتا ہے اور شفعے کا استحقاق صرف شریک کو ہوتا ہے۔ سلیمان بن یسار نے بھی ایسا ہی کہا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر ایک شخص نے مشترک زمین کا ایک حصہ کسی جانور یا غلام کے بدلے میں خریدا اب دوسرا شریک مشتری سے شفعے کا دعویٰ ہو گا لیکن وہ جانور یا غلام تلف ہو گیا اور اس کی قیمت معلوم نہیں مشتری کہتا ہے اس کی قیمت سوداگر تھی اور شفعہ کہتا ہے پچاس دینار تھی تو مشتری سے قسم لیں گے اس پر کہ اس جانور یا غلام کی قیمت سوداگر تھی۔ بعد اس کے

شفیع کو اختیار ہوگا چاہے سودینار دے کر زمین کے اس حصے کو لے لے چاہے چھوڑ دے البتہ اگر شفیع کو اہلے اس امر پر کہ اس جانور یا غلام کی قیمت بچاس دینار تھی تو اس کا قول معتبر ہوگا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جس شخص نے اپنے مشترک گھر یا مشترک زمین کا ایک حصہ کسی کو بیہ کیا موبہل نے واہب کو اس کے بدلے میں کچھ نقد دیا یا چیز دی تو اور شریک موبہل کو اسی قدر نقد یا اس چیز کی قیمت دے کر شفیع لے لے گا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر کسی شخص نے اپنا حصہ مشترک زمین یا مشترک گھر میں بیہ کیا لیکن موبہل نے اس کا بدلہ نہیں دیا تو شفیع کو شفیع کا استحقاق نہ ہوگا جب موبہل دے گا تو شفیع موبہل کو اس بدلہ کی قیمت دے کر شفیع لے لے گا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر بیع کے وقت شفیع غائب ہو تو اس کا شفیع باطل نہ ہوگا اگرچہ کتنی ہی مدت گزر جائے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر کئی شریکوں کو شفیع کا استحقاق ہو تو ہر ایک ان میں سے اپنے حصے کے موافق بیع میں سے حصہ لے لے گا اگر ایک شخص نے مشترک حصہ خرید کیا اور سب شریکوں نے سنے کا دعویٰ چھوڑ دیا مگر ایک شریک نے مشتری سے یہ کہا کہ میں اپنے حصے کے موافق تیری زمین سے شفیع لوں گا۔ مشتری یہ کہے یا تو پوری زمین جس قدر میں نے خریدی ہے سب لے لے یا شفیع کا دعویٰ چھوڑے تو شفیع کو لازم ہوگا یا تو پورا حصہ مشتری سے لے لے یا شفیع کا دعویٰ چھوڑ دے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ ایک شخص زمین کو خرید کر اس میں ورخت لگا دے یا کنواں کھود دے پھر ایک شخص اس زمین کے شفیع کا دعویٰ کرتا ہو آئے تو اس کو شفیع نہ ملے گا جب تک کہ مشتری کے کنوئیں اور درختوں کی بھی قیمت نہ دے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جس شخص نے مشترک گھر یا زمین میں سے اپنا حصہ بیجا جب بائع کو معلوم ہوا کہ شفیع اپنا شفیع لے تو اس نے بیع کو فسخ کر ڈالا اس صورت میں شفیع کا شفیع ساقط نہ ہوگا بلکہ اس قدر دام دے کر جتنے کو وہ حصہ بکا تھا اس حصے کو لے گا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر ایک شخص نے ایک حصہ مشترک گھر یا زمین کا اور ایک جانور اور کچھ اسباب ایک ہی عقد میں خرید کیا پھر شفیع نے اپنا حصہ یا شفیع اس زمین یا گھر میں مانگا مشتری کہنے لگا جتنی چیزیں میں نے خریدی ہیں تو ان سب کو لے لے کیونکہ میں نے ان سب کو ایک عقد میں خریدا ہے تو شفیع زمین یا گھر میں اپنا شفیع لے گا اس طرح پر کہ ان سب چیزوں کی علیحدہ علیحدہ قیمت لگائیں گے اور پھر شریکوں ہر ایک قیمت پر حصہ رسد تقسیم کریں گے جو حصہ شیخ کا زمین یا مکان کی قیمت پر آئے اس قدر شفیع کو دے کر وہ حصہ زمین یا مکان کا لے لے گا اور یہ ضروری نہیں کہ اس جانور اور اسباب کو بھی لے لے البتہ اگر اپنی خوشی سے لے تو مضائقہ نہیں۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جس شخص نے مشترک زمین میں سے ایک حصہ خرید کیا اور سب شفعیوں نے شفعے کا دعویٰ چھوڑ دیا مگر ایک شفعہ نے شفعہ طلب کیا تو اس شفعہ کو چاہیے کہ پورا حصہ مشتری کا لے لے نہیں ہو سکتا کہ اپنے حصے کے موافق اس میں سے لے لے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر ایک گھر میں چند آدمی شریک ہوں اور ایک آدمی ان میں سے اپنا حصہ بیچے سب شرکاء کی غیبت میں مگر ایک شریک کی موجودگی میں اب جو شریک موجود اس سے کہا جائے تو شفعہ لیتا ہے یا نہیں لیتا۔ وہ کہے باطل میں اپنے حصے کے موافق لے لیتا ہوں بعد اس کے جب میرے شریک آئیں گے وہ اپنے حصوں کو خرید کریں گے تو بہتر۔ نہیں تو میں کل شفعہ لے لوں گا تو یہ نہیں ہو سکتا بلکہ جو شریک موجود ہے اس سے صاف کہہ دیا جائے گا یا تو شفعہ کل لے لے یا چھوڑ دے اگر وہ لے لے گا تو بہتر نہیں تو اس کا شفعہ ساقط ہو جائے گا۔ (موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1303)

بعض شفعاء کے موجود نہ ہونے کا بیان

وَلَوْ كَانَ الْبَعْضُ غَيْبًا يَقْضَىٰ بِهَا بَيْنَ الْحُضُورِ عَلَىٰ عَدَدِهِمْ ؛ لِأَنَّ الْغَائِبَ لَعَلَّهُ لَا يَطْلُبُ ، وَإِنْ قَضِيَ لِلْحَاضِرِ بِالنَّصْفِ ثُمَّ خَضَرَ آخَرُ يَقْضَىٰ لَهُ بِالنَّصْفِ ، وَلَوْ خَضَرَ ثَلَاثٌ فَيُثَلَّثُ مَا فِي يَدِ كُلِّ وَاحِدٍ تَحْقِيقًا لِلتَّسْوِيَةِ ، فَلَوْ سَلَّمَ الْحَاضِرُ بَعْدَ مَا قَضِيَ لَهُ بِالنَّصْفِ لَا يَأْخُذُ الْقَادِمُ إِلَّا بِالنَّصْفِ ؛ لِأَنَّ قِضَاءَ الْقَاضِي بِالْكُلِّ لِلْحَاضِرِ يَقْطَعُ حَقَّ الْغَائِبِ عَنِ النَّصْفِ بِخِلَافِ مَا قَبْلَ الْقِضَاءِ .

ترجمہ

اور جب شفعہ کرنے والے حاضر نہ ہوں تو جتنے حاضر ہیں ان کے درمیان شفعہ کا فیصلہ عدد راس کے مطابق کر دیا جائے گا کیونکہ ممکن موجود نہ ہونے والا حق شفعہ نہ لے۔ اور جب کسی موجود شفعہ کیلئے سارے شفعہ کا فیصلہ کر دیا ہے اس کے بعد دوسرا شفعہ آگیا ہے تو اس کیلئے بھی نصف شفعہ کا فیصلہ کیا جائے گا۔ اور اس کے بعد اگر تیسرا آگیا ہے تو ان میں سے ہر ایک کیلئے تہائی حصے کا فیصلہ کر دیا جائے گا۔ تاکہ برابری کو ثابت کیا جائے۔ مگر جب موجود کے حق میں سارے شفعہ کا فیصلہ کر لینے کے بعد کسی نے آکر دست کشی کی ہے تو آنے والے شفعہ صرف آدھا حصہ لے گا۔ کیونکہ موجود کے حق میں قاضی کے فیصلے نے کل میں نصف کو شفعہ کے غائب کے کو ختم کیا تھا۔ جبکہ قاضی کی قضاء سے پہلے والی حالت میں ایسا نہیں ہوگا۔

غائب و موجود شفعاء میں حق مراتب کا بیان

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب بعض حقدار موجود ہیں بعض غائب ہیں جو موجود ہیں انھوں نے دعویٰ کیا تو ان کے لیے فیصلہ کر دیا جائے گا اس کا انتظام نہ کیا جائے گا کہ وہ غائب بھی آجائے کیونکہ آجانے کے بعد وہ مطالبہ کرے یا نہ کرے۔

کیا معلوم لہذا اُس کے آنے تک فیصلہ کو مؤخر نہ کیا جائے۔ پھر اس غائب نے آنے کے بعد اگر مطالبہ کیا تو اس کی تین صورتیں ہیں۔ اگر اس کا مرتبہ اُس سے کم ہے جس کے لیے فیصلہ ہوا تو اس کا مطالبہ ساقط اور برابر کا ہے یعنی اگر وہ شریک ہے تو یہ بھی شریک ہے یا دونوں خلیفہ ہیں یا دونوں پر وہی ہیں تو اس صورت میں دونوں کو برابر برابر جائیداد ملے گی اور اگر اس کا مرتبہ اُس سے اونچا ہے یعنی مثلاً وہ خلیفہ یا پوتہ یا بیوی تھا اور یہ شریک ہے تو کل جائیداد اسی کو ملے گی۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت)

شفعہ کا بیع سے ثابت ہو جانے کا بیان

قَالَ (وَالشُّفْعَةُ تَجِبُ بِعَقْدِ الْبَيْعِ) وَمَعْنَاهُ بَعْدَهُ لَا أَنَّهُ هُوَ السَّبَبُ ؛ لِأَنَّ سَبَبَهَا الْإِتِّصَالُ  
عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ ، وَالْوَجْهُ فِيهِ أَنَّ الشُّفْعَةَ إِنَّمَا تَجِبُ إِذَا رَغِبَ الْبَائِعُ عَنْ مِلْكِ الدَّارِ ،  
وَالْبَيْعُ يُعَرَّفُهَا وَلِهَذَا يُكْتَفَى بِثَبُوتِ الْبَيْعِ فِي حَقِّهِ حَتَّى يَأْخُذَهَا الشَّفِيعُ إِذَا أَقْرَأَ الْبَائِعُ  
بِالْبَيْعِ وَإِنْ كَانَ الْمُشْتَرَى يَكْذِبُهُ .

ترجمہ

فرمایا اور شفعہ عقد بیع سے بھی ثابت ہو جاتا ہے اور اس کا معنی یہ نہیں ہے کہ بیع شفعہ کا سبب ہے کیونکہ شفعہ کا سبب تو اتصال ملکیت ہوتا ہے جس طرح اس سے پہلے ہم بیان کر آئے ہیں۔ اور اس کی تاویل کا سبب یہ ہے کہ شفعہ اس وقت واجب ہوتا ہے جب بائع گھر کی ملکیت سے اعراض کرنے لگے اور اس رغبت کو دلانے والی بیع ہی ہے۔ کیونکہ بیع کے ثبوت کیلئے حق بائع کو کافی سمجھ لیا جاتا ہے پس جب بائع بیع کا اقرار کرتا ہے تو شفعہ کرنے والا گھر کو لینے والا ہوگا خواہ خریدار بائع کی تکذیب کرنے والا ہے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور بیع میں شرکت کی دو صورتیں ہیں ایک یہ کہ پوری بیع میں شرکت ہے مثلاً پورا مکان دو شخصوں میں مشترک ہو۔ دوم یہ کہ بعض بیع میں شرکت ہو یعنی مکان کا ایک جز مشترک ہے اور باقی میں شرکت نہیں مثلاً پردہ کی دیوار دونوں کی ہو اور ایک نے اپنا مکان بیع کر دیا تو پردہ کی دیوار جو مشترک ہے اس کی بھی بیع ہو گئی یہ شخص شریک کی حیثیت سے شفعہ کرے گا لہذا دوسرے شفیعوں پر مقدم ہوگا مگر جو شخص پورے مکان میں شریک ہے وہ اس شریک پر مقدم ہوگا۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت، فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)

شفعہ کیلئے شہادت و طلب مواثبت ہونے کا بیان

قَالَ (وَتَسْتَفَرُّ بِالْإِشْهَادِ ، وَلَا بُدَّ مِنْ طَلَبِ الْمُوَثَّقَةِ) لِأَنَّهُ حَقٌّ ضَعِيفٌ يَنْطَلُ بِالْإِعْرَاضِ ،  
فَلَا بُدَّ مِنَ الْإِشْهَادِ وَالطَّلَبِ لِيُعْلَمَ بِذَلِكَ رَغْبَتُهُ فِيهِ دُونَ إِعْرَاضِهِ عَنْهُ ، وَلَآئِنَّ يَحْتَاجُ

إِلَى اثْبَاتِ طَلَبِهِ عِنْدَ الْقَاضِي وَلَا يُمْكِنُهُ إِلَّا بِالْإِشْهَادِ.

ترجمہ

اور شفعہ کرنے والے کیلئے گواہی اور طلب مواضعت کا ہونا ضروری ہے کیونکہ شفعہ کمزور حق ہے لہذا اس کیلئے گواہ بنایا جائے گا جو اعراض کرنے کی وجہ سے باطل ہو جاتا ہے پس شہادت و مواضعت لازم ہوئی۔ تاکہ شفعہ میں شفعی کی طلب کا پتہ چل سکے اور طلب کرنے میں اسی عدم دلچسپی نہ ہو کیونکہ شفعی کو قاضی کے ہاں اپنی طلب کو ثابت کرنا ضروری ہوتا ہے اور یہ چیز گواہی کے بغیر ممکن نہیں ہے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین خفّی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ طلب کی تین قسمیں ہیں۔ (۱) طلب مواضعت، (۲) طلب تقریر اس کو طلب اشہاد بھی کہتے ہیں، (۳) طلب تملیک۔ طلب مواضعت یہ ہے کہ جیسے ہی اس کو اس جائیداد کے فروخت ہونے کا علم ہو فوراً اُسی وقت یہ ظاہر کر دے کہ میں طالب شفعہ ہوں اگر علم ہونے کے بعد اس نے طلب نہ کی تو شفعہ کا حق جاتا رہا اور بہتر یہ ہے کہ اپنے اس طلب کرنے پر لوگوں کو گواہ بھی بتالے تاکہ یہ نہ کہا جاسکے کہ اس نے طلب مواضعت نہیں کی ہے۔

اور طلب اشہاد کا طلب مواضعت کے بعد ہوتا اُس وقت ہے کہ بیچ کا جس مجلس میں علم ہوا وہاں نہ بائع ہے نہ مشتری ہے نہ چانداد میوہ۔ اور اگر شفعی ان تینوں میں سے کسی کے پاس موجود تھا اور بیچ کی خبر ملی اور اُسی وقت اپنا شفعی ہونا ظاہر کر دیا تو یہ ایک ہی طلب دونوں کے قائم مقام ہے یعنی یہی طلب مواضعت بھی ہے اور طلب اشہاد بھی ہے۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت)

خریدار کا حکم حاکم سے مکان کو حوالے کر دینے کا بیان

قَالَ (وَتُسَلِّكُ بِأَلَا خِلْدَ إِذَا سَلَّمَهَا الْمُشْتَرِي أَوْ حَكَمَ بِهَا الْحَاكِمُ) ؛ لِأَنَّ الْمِلْكَ لِلْمُشْتَرِي قَدْ تَمَّ فَلَا يَنْتَقِلُ إِلَى الشَّفِيعِ إِلَّا بِالتَّرَاضَى أَوْ قَضَاءِ الْقَاضِي كَمَا فِي الرُّجُوعِ وَالْهَبَةِ.

وَتُظْهَرُ فَايْدَةُ هَذَا فِيمَا إِذَا مَاتَ الشَّفِيعُ بَعْدَ الطَّلَبَيْنِ وَبَاعَ دَارَهُ الْمُشْتَرِي بِهَا الشَّفْعَةَ أَوْ بَاعَتْ دَارَ بَيْتِ الدَّارِ الْمَشْفُوعَةِ قَبْلَ حُكْمِ الْحَاكِمِ أَوْ تَسْلِيمِ الْمُخَاصِمِ لَا تَوَرَّتْ عَنْهُ فِي الصُّورَةِ الْأُولَى وَكَبُطِلَ شَفْعَتُهُ فِي الثَّانِيَةِ وَلَا يَسْتَحَقُّهَا فِي الثَّالِثَةِ لِإِعْدَامِ الْمِلْكَ لَهُ. ثُمَّ قَوْلُهُ تَجِبُ بَعْدُ الْبَيْعِ بَيَانُ أَنَّهُ لَا يَجِبُ إِلَّا عِنْدَ مَعَارَضَةِ الْمَالِ بِالْمَالِ عَلَى مَا يُبَيِّنُهُ إِنْ شَاءَ اللَّهُ تَعَالَى. وَاللَّهُ سُبْحَانَهُ وَتَعَالَى أَعْلَمُ بِالصَّوَابِ.

ترجمہ

اور جب خریدار نے مکان حوالے کر دیا ہے یا حاکم نے اس کو حوالے کرنے کا حکم دے دیا ہے تو لینے کے سبب گھر ملک ہو جائے گا۔ کیونکہ خریدار کی ملکیت مکمل ہو چکی ہے۔ پس وہ آپس رضامندی یا قاضی کے فیصلے سوا شفع کی جانب منتقل نہ ہوگی۔ جس طرح بہرہ میں رجوع کی صورت میں ہوتا ہے۔ اور اس کا قاعدہ اس وقت ظاہر ہوگا۔ جب شفع شہادت و طلب مواہبت ان دونوں کے بعد فوت ہو جائے یا وہ مکان جس میں حقدار ٹھہرا تھا اس کو بیچ دے یا حاکم کے حکم اور خریدار کے حوالے سے پہلے مشغوعہ مکان کے برابر میں کوئی گھر فروخت کرے۔ تو پہلی صورت میں شفع کی طرف سے گھر میں وراثت نہ ہوگی اور دوسری صورت میں اس کا شفع باطل ہو جائے گا۔ اور تیسری صورت میں عدم ملکیت کے سبب وہ اس مکان کا حقدار نہیں بن سکے گا۔ امام قدوری علیہ الرحمہ کا یہ قول ”فَبِحَبِّ بِسْفِدِ الْبَيْعِ“ اس میں یہ مسئلہ بیان کیا ہے کہ شفع مال کے معاوضہ کے وقت اسی کے ساتھ ثابت ہو جاتا ہے جس طرح آئندہ ہم بیان کر دیں گے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ ان دونوں طلبوں کے بعد طلب تملیک ہے یعنی اب قاضی کے پاس جا کر یہ کہے کہ فلاں شخص نے فلاں جائیداد خریدی ہے اور فلاں جائیداد کے ذریعہ سے میں اس کا شفع ہوں وہ جائیداد مجھے وراثت دی جائے۔ طلب تملیک میں تاخیر ہونے سے شفع باطل ہوتا ہے یا نہیں، ظاہر الروایہ یہ ہے کہ باطل نہیں ہوتا اور ہدایہ وغیرہ میں تصریح ہے کہ اسی پر فتویٰ ہے اور امام محمد رحمۃ اللہ تعالیٰ علیہ فرماتے ہیں کہ بلا عذر ایک ماہ کی تاخیر سے باطل ہو جاتا ہے بعض کتابوں میں اس پر فتویٰ ہونے کی تصریح ہے اور نظر بحال زمانہ اس قول کو اختیار کرتا قرین مصلحت ہے کیونکہ اگر اس کے لیے کوئی میعاد نہ ہوگی تو خوف شفع کی وجہ سے مشتری نہ اس زمین میں کوئی تعمیر کر سکے گا نہ درخت نصب کر سکے گا اور یہ مشتری کا ضرر ہے۔

(روایں کتاب شفع، بیروت، لآؤ فی شامی، کتاب شفع، بیروت)

## بَابُ طَلَبِ الشَّفَعَةِ وَالْإِشْرَافِ عَلَى الْغُلَامِ

﴿یہ باب طلب شفعہ وخصومت کے بیان میں ہے﴾

باب طلب شفعہ کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود باری حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ معنف علیہ الرحمہ نے شفعہ کی تعریف اور اس کے اساسی احکام کے بعد اب ثبوت شفعہ کی طریقہ و تقسیم کر بیان کر رہے ہیں کیونکہ شفعہ طلب کے بغیر ثابت نہیں ہوتا لہذا یہاں سے طلب شفعہ سے متعلق احکام کو بیان کریں گے۔ (عنا یہ شرح الہدایہ، کتاب شفعہ، ج ۱۳، ص ۳۳۲، بیروت)

شفیع کو علم ہونے پر مجلس میں گواہ بنانے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا عَلِمَ الشَّفِيعُ بِالتَّبَعِ أَشْهَدَ فِي مَجْلِسِهِ ذَلِكَ عَلَى الْمُطَالِكَةِ) اِغْتَمَ أَنَّ الطَّلَبَ عَلَى ثَلَاثَةِ أَزْوَاجٍ: طَلَبُ الْمُؤَايَةِ وَهُوَ أَنْ يَطْلُبَهَا كَمَا عَلِمَ، حَتَّى لَوْ بَلَغَ الشَّفِيعُ التَّبَعِ وَلَمْ يَطْلُبْ شَفْعَةً بَطَلَتْ الشَّفْعَةُ لِمَا ذَكَرْنَا، وَقَوْلُهُ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (الشَّفْعَةُ لِمَنْ وَابَّهَا) وَلَوْ أُخْبِرَ بِكِتَابٍ وَالشَّفْعَةُ فِي أَوَّلِهِ أَوْ فِي وَسْطِهِ فَقَرَأَ الْكِتَابَ إِلَى آخِرِهِ بَطَلَتْ شَفْعَتُهُ وَعَلَى هَذَا عَامَّةُ الْمَشَائِخِ، وَهُوَ رِوَايَةٌ عَنْ مُحَمَّدٍ.

وَعَنْهُ أَنَّ لَهُ مَجْلِسَ الْعِلْمِ، وَالرَّوَايَاتُ فِي النَّوَائِدِ.  
وَبِالسَّانِيَةِ أَخَذَ الْكُفْرَ حَقُّهُ لِأَنَّهُ لَمَّا ثَبَتَ لَهُ خِيَارُ التَّمْلُكِ لَا بُدَّ لَهُ مِنْ زَمَانٍ التَّامُّلِ كَمَا فِي الْمُخَيَّرَةِ،

ترجمہ

فرمایا اور جب شفیع کو علم ہوا تو وہ اسی مجلس میں اپنی طلب پر گواہ بنائے۔ یاد رہے طلب کی تین اقسام ہیں۔ (۱) طلب مواثبت یہ وہ ہے۔ کہ شفیع جانتے ہی شفعہ کا مطالبہ کر دے۔ یہاں تک کہ جب شفیع کو بیع کا پتہ چلا اور اس نے شفعہ طلب نہ کیا تو شفعہ باطل ہو جائے گا۔ اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کرتے ہیں۔ اور حدیث مبارکہ ہے کہ شفعہ اس کیلئے ہے جس نے اس کو طلب کیا ہے۔

اور جب شفیع نے کسی کو خط کے ذریعہ خبر دی ہے اور اس نے شفعہ کا تذکرہ خط کے شروع اور درمیان میں کیا اور اس کے بعد



شفیع نے خط کو آخر تک پڑھ لیا تو شفیع باطل ہو جائے گا۔ اکثر مشائخ فقہاء کا مذہب یہی ہے۔ امام محمد علیہ الرحمہ سے بھی ایک روایت اسی طرح ہے۔

حضرت امام محمد علیہ الرحمہ سے دوسری روایت یہ ہے کہ جب شفیع کیلئے مجلس علم ثابت ہے اور یہ دونوں نوادر کی روایات ہیں اور امام کرخی علیہ الرحمہ نے دوسری روایت کو اختیار کیا ہے۔ کیونکہ جب شفیع کیلئے مالک بننے میں اختیار ثابت ہو چکا ہے تو اس کیلئے غور و فکر کا موقع بھی ملنا چاہیے۔ جس طرح اختیار دی گئی عورت کا مسئلہ ہے۔

### شرح

علامہ علاؤ الدین غنی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ چاند کو اکی بیچ کا علم بھی تو خود مشتری ہی سے ہوتا ہے کہ اس نے خود اسے خبر دی اور کبھی مشتری کے قاصد کے ذریعہ سے ہوتا ہے کہ اس نے کسی کی معرفت اس کے پاس کہلا بھیجا اور کبھی کسی انجمنی کے ذریعہ سے ہوتا ہے اس صورت میں یہ ضرور ہے کہ وہ مخبر عادل ہو یا خبر دہندہ میں عدد شہادت پایا جائے یعنی دوسرے دو یا ایک مرد اور دو عورتیں۔ خبر دینے والا ایک ہی شخص ہے اور وہ بھی فاسق ہے مگر شفیع نے اس خبر میں اس کی تصدیق کر لی تو بیچ کا علم ہو گیا یعنی اگر طلب مواہبہ نہ کرے گا شفیع باطل ہو جائے گا اور اگر اس کی تکذیب کی۔ تو شفیع کے نزدیک بیچ کا ثبوت نہ ہوا یعنی طلب نہ کرنے پر حق شفیع باطل نہ ہوگا اگرچہ واقع میں اس کی خبر صحیح ہو۔ (در مختار، کتاب شفیع، میردت)

طلب مواہبہ میں اولیٰ تاخیر بھی شفیع کو باطل کر دیتی ہے مثلاً کسی خط کے ذریعہ سے اسے بیچ کی خبر دی گئی اور اس خط میں بیچ کا ذکر مقدم ہے اور اس کے بعد دوسرے مضامین ہیں یا بیچ کا ذکر درمیان میں ہے اس نے پورا خط پڑھ کر طلب مواہبہ کی شفیع باطل ہو گیا کہ اتنی تاخیر بھی یہاں نہ ہونی چاہیے۔

### حد بندی کے بعد سقوط شفیع کا بیان

حضرت سعید بن مسیب سے روایت ہے کہ حضور اکرم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا کہ جب زمین تقسیم ہوگئی اور حد بندی کر دی گئی تو اب اس میں شفیع نہیں ہے۔ (سنن ابوداؤد: جلد سوم: حدیث نمبر 122)

### بیچ کی خبر ملنے ہی شفیع کا الحمد للہ کہنے کا بیان

وَلَوْ قَالَ بَعْدَمَا بَلَغَهُ الْبَيْعُ الْحَمْدُ لِلَّهِ أَوْ "لَا حَوْلَ وَلَا قُوَّةَ إِلَّا بِاللَّهِ" أَوْ قَالَ "سُبْحَانَ اللَّهِ" لَا تَبْطُلُ شَفْعَتُهُ، لِأَنَّ الْأَوَّلَ حَمْدٌ عَلَى الْخَلَّاصِ مِنْ جَوَارِهِ وَالتَّائِبِي تَعَجُّبٌ مِنْهُ لِقَصْدِ إِضْرَارِهِ، وَالتَّالِي لَا فَتْحَ لِقَوْلِهِ فَلَا يَذُلُّ شَيْءٌ مِنْهُ عَلَى الْإِعْرَاضِ، وَكَذَا إِذَا قَالَ مَنْ ابْتَاعَهَا وَبِكُمْ بَيْعَتْ؛ لِأَنَّهُ يَرْغَبُ فِيهَا بِمَنْ دُونَ تَمَنٍّ وَيَرْغَبُ عَنْ مُجَاوَزَةِ بَعْضِ دُونَ بَعْضٍ، وَالْمُرَادُ بِقَوْلِهِ فِي الْكِتَابِ أَشْهَدُ فِي مَجْلِسِهِ ذَلِكَ عَلَى الْغُلَامَةِ

طَلَبُ الْمُؤَاكِبَةِ، وَالْإِشْهَادُ فِيهِ لَيْسَ بِإِلْزَامٍ، إِنَّمَا هُوَ لِنَفْسِ التَّجَاوُحِ وَالْتَقْيِدِ بِالْمُتَجَلِّسِ  
إِشَارَةٌ إِلَى مَا اخْتَارَهُ الْكُتُبِيُّ.

ترجمہ

اور جب کسی شخص کو بیٹھ ہونے کا پتہ چلا اور شفیع نے الحمد للہ کہہ دیا ہے یا اس نے ”لَا حَوْلَ وَلَا قُوَّةَ إِلَّا بِاللّٰهِ“ یا ”سُبْحَانَ اللّٰهِ“ کہا ہے تو ان احوال میں شفیع باطل نہ ہوگا کیونکہ پہلا کلمہ بالتح کی مسابقت سے جان چھڑوانے پر شکر ہے۔ اور دوسرا کلمہ یہ شفیع کی طرف سے بالتح کے قصد اضرار پر تعجب ہے۔ اور تیسرا کلمہ اپنے کلام کو شروع کرنے کیلئے ہے۔ پس ان میں سے کوئی کلمہ بھی اعراض کی خبر دینے والا نہیں ہے کیونکہ جب شفیع نے پوچھا ہے کہ وہ گھر کس نے خریدا ہے یا وہ کتنے سیل ہو گیا ہے؟ کیونکہ اس میں شفیع ایک قیمت کے سبب سے دلچسپی لینے والا ہے جبکہ دوسری کے ذریعے نہیں ہے۔ اور اسی طرح وہ بعض مجاورات اور اس کی مسابقت سے اعراض کرنے والا ہے اور بعض سے اعراض کرنے والا نہیں ہے۔

اور باتن کے قول احمد سے مراد طلب مواجبت ہے۔ اور طلب مواجبت گواہی کی ضرورت نہیں ہے۔ کیونکہ شہادت انکار کی نفی کے سبب دلوئی جاتی ہے۔ اور امام قسری علیہ الرحمہ نے مجلس کی قید بیان کی ہے یہ امام کسفی علیہ الرحمہ کی روایت کو اختیار کرنے کی جانب اشارہ ہے۔

شرح

اور جب خطبہ ہو رہا ہے اور اس کو بیٹھ کی خبر دی گئی اور نماز کے بعد اس نے طلب مواجبت کی اگر ایسی جگہ ہے کہ خطیب بن رہا ہے تو شفیع باطل نہیں ہوا اور اگر خطیب کی آواز اس کو نہیں پہنچتی تو شفیع باطل ہے یا نہیں اس میں اختلاف ہے۔ نفل نماز پڑھنے میں اسے خبر ملی اسے چاہیے کہ دو رکعت پر سلام پھیر دے اور طلب مواجبت کرے اور چار پوری کر لی یعنی دو رکعتیں اور ملائیں تو باطل ہو گیا اور قبل ظہر یا بعد ظہر کی سنتیں پڑھ رہا تھا اور چار پوری کر کے طلب کیا تو باطل نہ ہوا۔ (فتاویٰ شامی، کتاب شفعہ، بیروت)

اور جب بیچ کی خبر سن کر مُسْتَحَانَ اللّٰهُ يَا اَللّٰهُ اَلْحَمْدُ لِلّٰهِ يَا اَللّٰهُ اَكْبَرُ یا لا حَوْلَ وَلَا قُوَّةَ إِلَّا بِاللّٰهِ کہا تو شفیع باطل نہ ہوا کہ ان الفاظ کا کہنا اعراض کی دلیل نہیں بلکہ خدا کا شکر کرتا ہے کہ اُس کے پروس سے نجات ملی یا تعجب کرتا ہے کہ اُس نے ضرر پہنچانے کا ارادہ کیا تھا اور نتیجہ یہ ہوا۔ اور اسی طرح اگر اس کے پاس کے کسی شخص کو چھینک آئی اور اَلْحَمْدُ لِلّٰهِ کہا اس نے اُس کا جواب دیا شفیع باطل نہ ہوا۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)

طلب شفعہ کے مفہوم والے لفظ سے ثبوت کا بیان

وَيَصِحُّ الطَّلَبُ بِكُلِّ لَفْظٍ يُفْهَمُ مِنْهُ طَلَبُ الشَّفْعَةِ كَمَا لَوْ قَالَ: طَلَبْتُ الشَّفْعَةَ أَوْ أَطْلُبُهَا  
أَوْ أَنَا طَالِبُهَا، لِأَنَّ الْإِعْتِبَارَ لِلْمَعْنَى، وَإِذَا بَلَغَ الشَّفِيعُ بَيْعَ الدَّارِ لَمْ يَجِبْ عَلَيْهِ الْإِشْهَادُ

حَتَّى يُغَيِّرَهُ رَجُلَانِ أَوْ رَجُلٌ وَامْرَأَتَانِ أَوْ وَاحِدٌ عَدْلٌ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ، وَقَالَا: يَجِبُ عَلَيْهِ أَنْ يُغَيِّرَهُ إِذَا أُغْبِرَهُ وَاحِدٌ خَرًّا كَانَ أَوْ عَبْدًا صَبِيًّا كَانَ أَوْ امْرَأَةً إِذَا كَانَ الْعَبْرُ حَقًّا. وَأَصْلُ الْإِخْتِلَافِ فِي عَزْلِ الْوَكِيلِ وَقَدْ ذَكَرْنَاهُ بِدَلَالِيهِ وَأَخَوَاتِهِ فِيمَا تَقَدَّمَ، وَهَذَا بِخِلَافِ الْمُغَيَّرَةِ إِذَا أُغْبِرَتْ عِنْدَهُ؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ فِيهِ الْإِزَامُ حَكْمًا، وَبِخِلَافِ مَا إِذَا أُغْبِرَهُ الْمُشْتَرِي؛ لِأَنَّهُ خَصَمٌ فِيهِ وَالْعَدَالَةُ غَيْرُ مُغْبَرَةٍ فِي الْخُصُومِ.

ترجمہ

اور طلب کرنا ہر ایسے لفظ کے ساتھ درست ہے۔ جس سے طلب شفعہ کا مفہوم سمجھا جائے۔ جس طرح اس نے ایسے کہا ہے کہ میں شفعہ کو طلب کرتا ہوں یا میں اس کو طلب کر رہا ہوں۔ یا میں اس کو طلب کرنے والا ہوں کیونکہ اس کے معانی کا اعتبار کیا جاتا ہے اور جب شفعہ کو گھر بیچنے کا پتہ چلا تو اس پر ایشاد کا وجوب نہ ہوگا حتیٰ کہ امام اہم رحمہ اللہ عنہ کے نزدیک اس کو دمر دیا ایک مرد اور عورتوں نے یا ایک عدل کرنے والے بندے نے بتایا ہو۔

صاحبین نے کہا ہے کہ ایک آدمی کی خبر کے بعد شفعہ پر ایشاد واجب ہے اگر وہ ایک آدمی آزاد ہے یا بچہ ہے غلام ہے یا عورت ہے۔ لیکن اس میں شرط یہ ہے اس کی خبر سچی ہو۔ اور اصل اختلاف وکیل کے عزل میں ہے جس کو دلائل کے ساتھ اور اس کی ایشاد کے ساتھ پہلے ہم بیان کر آئے ہیں۔

اور بھی صورت مسئلہ مغیرہ کے خلاف ہے کہ جب اس کو خبر دی جائے۔ امام صاحب اس کا سبب یہ ہے کہ اس میں حکم کا اثر نہیں ہے۔ اور اس میں بھی اختلاف ہے کہ جب خریدار خود شفعہ کو بتا دے۔ کیونکہ خریدار حق شفعہ میں شفعہ کے مقابلے کا بندہ ہے۔ اور خصوم میں عدالت کا اعتبار نہیں کیا جاتا۔

شرح

اور جب بیچ کی خبر ملنے پر اس نے دریافت کیا کہ کس نے خریدا یا کتنے میں خریدا یہ پوچھنا تاخیر میں شمار نہیں کیونکہ ہو سکتا ہے کہ شمن اتنا ہو جو اس کے نزدیک مناسب ہے تو شفعہ کرے اور زیادہ شمن ہے تو اسے اتنے داموں میں لینا منظور نہیں۔ اور اسی طرح اگر مشتری کوئی نیک شخص ہے اس کا پروس ناگوار نہیں ہے تو شفعہ کی کیا ضرورت اور ایسا شخص مشتری ہے جس کا قرب منظور نہیں ہے تو شفعہ کرنے کی ضرورت ہے لہذا یہ پوچھنا شفعہ سے اعراض کی دلیل نہیں۔

اور جب شفعہ نے مشتری کو سلام کیا شفعہ باطل نہیں ہوا اور کسی دوسرے کو سلام کیا تو باطل ہو گیا مثلاً مشتری کا بیٹا بھی وہیں کھڑا تھا اس لڑکے کو سلام کیا باطل ہو گیا۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ طلب مواخذہ کے لیے کوئی لفظ مخصوص نہیں جس لفظ سے بھی اس کا طالب شفعہ ہوتا

سمجھ میں آتا ہو کافی ہے۔ (درغز، کتاب شفعہ، بیروت)

### طلب شفعہ کی قسم مافی کا بیان

وَالْإِنْسَى طَلَبُ التَّقْرِيرِ وَالْإِشْهَادِ، لِأَنَّهُ مُحْتَاجٌ إِلَيْهِ لِإِتْيَانِهِ عِنْدَ الْقَاضِي عَلَى مَا ذَكَرْنَا، وَلَا يُحْكِنُهُ الْإِشْهَادُ ظَاهِرًا عَلَى طَلَبِ الْمُوَائِبَةِ، لِأَنَّهُ عَلَى قَوْرِ الْعِلْمِ بِالشَّرَاءِ فَيَحْتَاجُ بَعْدَ ذَلِكَ إِلَى طَلَبِ الْإِشْهَادِ وَالتَّقْرِيرِ وَبَيَانُهُ مَا قَالَ فِي الْكِتَابِ (ثُمَّ يَنْهَضُ مِنْهُ) يَنْبَغِي مِنَ الْمَجْلِسِ (وَيَشْهَدُ عَلَى الْبَائِعِ إِنْ كَانَ الْمَبِيعُ فِي يَدِهِ) مَعْنَاهُ لَمْ يُسَلِّمْ إِلَى الْمُشْتَرِي (أَوْ عَلَى الْمُبْتَاعِ أَوْ عِنْدَ الْعَقَارِ، فَإِذَا فَعَلَ ذَلِكَ اسْتَقَرَّتْ شَفَعَتُهُ) وَهَذَا لِأَنَّ كُلَّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا خَصِمٌ فِيهِ، لِأَنَّ لِلْأَوَّلِ الْيَدَ وَاللثَانِي الْمَلِكَ، وَكَذَا يَصِحُّ الْإِشْهَادُ عِنْدَ الْمَبِيعِ، لِأَنَّ الْحَقَّ مُتَعَلِّقٌ بِهِ، فَإِنْ سَلَّمَ الْبَائِعُ الْمَبِيعَ لَمْ يَصِحَّ الْإِشْهَادُ عَلَيْهِ لِيُخَوِّجَهُ مِنْ أَنْ يَكُونَ خَصِمًا، إِذْ لَا يَدَ لَهُ وَلَا مَلِكَ لِقَصَارِ كُنَا لَا جَنْبِي.

ترجمہ

اور طلب شفعہ کی دوسری قسم تقریر و اشہاد ہے۔ کیونکہ شفعہ قاضی کے پاس اپنی طلب کو ثابت کرنے کیلئے اشہاد کا ضرورت مند ہے۔ جس طرح ہم بیان کر آئے۔ اگرچہ ظاہری طور پر شفعہ کیلئے طلب مواثبت پر اشہاد ناممکن ہے کیونکہ طلب مواثبت بیچنے کا علم آجانے کے ساتھ ہی ہوتا ہے۔ پس طلب مواثبت کے بعد شفعہ کا اشہاد اور تقریر کی ضرورت ہوگی۔ جس کی وضاحت امام قدوری علیہ الرحمہ بیان کر دیں گے۔

اس کے بعد شفعہ مجلس سے اٹھ کر بائع کے پاس گواہ بنائے اور جب بیع اس کے قبضہ میں ہے۔ یعنی اس نے ابھی تک اس کے سپرد نہ کی ہو تو وہ خریدار یا زمین کے پاس گواہ بنائے اور جب شفعہ اس طرح کرنے کا تو اب اس کا شفعہ پکا بن جائے گا۔ اور یہ اشہاد اس لئے بھی لازم ہے کہ بائع اور مشتری میں سے ہر ایک حق شفعہ میں شفعہ کا خصم ہے۔ اس لئے کہ پہلے قبضہ بائع کا تھا اور ملکیت دوسرے خریدار کی ہے۔ اور ایسے ہی بیع کے پاس اشہاد درست ہے کیونکہ بیع کے ساتھ حق کا تعلق ہے۔ اور اس کے بعد جب بائع نے مشتری کے سپرد کر دی ہے تو اب بائع کے پاس اشہاد درست نہ ہوگا۔ کیونکہ اب وہ خصم نہیں رہا ہے۔ کیونکہ نہ قبضہ ہے اور نہ ہی ملکیت رہی تو بائع انہی کی طرح ہو جائے گا۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور بائع کے پاس طلب اشہاد کے لیے شرط یہ ہے کہ وہ جاہکدا بائع کے قبضہ میں ہو

یعنی اب تک بائع نے مشتری کے قبضہ میں نہ دی ہو اور مشتری کا قبضہ ہو چکا ہو تو بائع کے پاس طلب اشہاد نہیں ہو سکتی اور مشتری کے پاس بہر صورت طلب اشہاد ہو سکتی ہے چاہے وہ جائیداد بائع کے قبضہ میں ہو یا مشتری کے قبضہ میں ہو اسی طرح جائیداد مبیعہ کے سامنے بھی مطلقاً طلب اشہاد ہو سکتی ہے۔

اور طلب اشہاد میں جائیداد کے حدود اور بعد بھی ذکر کر دے تو بہتر ہے تاکہ اختلاف سے بچ جائے۔ اور جو شخص باوجود قدرت طلب اشہاد نہ کرے تو شفعہ باطل ہو جائے گا مثلاً بغیر طلب اشہاد قاضی کے پاس دعویٰ کر دیا شفعہ باطل ہو گیا۔ طلب اشہاد کا صد اور خط کے ذریعہ سے بھی ہو سکتی ہے۔ (در مختار، کتاب شفعہ، ہیروت،)

### طلب اشہاد کی کیفیت کا بیان

وَصُورَةُ هَذَا الطَّلَبِ أَنْ يَقُولَ: إِنَّ فَلَانًا اشْتَرَى هَذِهِ الدَّارَ وَأَنَا شَفِيعُهَا وَقَدْ كُنْتُ طَلَبْتُ الشُّفْعَةَ وَأَطْلَبُهَا الْآنَ فَاشْهَدُوا عَلَيَّ ذَلِكَ. وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ يُشْتَرَطُ تَسْمِيَةُ الْمُبِيعِ وَتَحْدِيدُهُ؛ لِأَنَّ الْمُطَالَبَةَ لَا تَصِحُّ إِلَّا فِي مَعْلُومٍ. وَالثَّالِثُ طَلَبُ الْخُصُومَةِ وَالْعَمَلُ، وَسَنَذْكُرُ كَيْفِيَّتَهُ مِنْ بَعْدُ إِنْ شَاءَ اللَّهُ تَعَالَى.

ترجمہ

اور اس طلب کی صورت یہ ہے کہ شفیع اس طرح کہے گا کہ میں فلاں آدمی کے اس گھر کو خرید لیا ہے اور میں ہی اس کا شفیع ہوں اور میں شفعہ کو طلب کرنے والا ہوں۔ اور اب بھی شفعہ طلب کر رہا ہوں۔ پس تم اس پر گواہ ہو جاؤ۔ حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ سے روایت ہے کہ بیع کو بیان کرنا اور اس کی حد بندی کو بیان کرنا شرط ہے۔ کیونکہ مطالبہ صرف معلوم چیزوں میں درست ہے اور طلب کی تیسری قسم طلب خصومت اور تملک ہے عتق رب ہم ان شاء اللہ اس کو بیان کریں گے۔

### طلب اشہاد کی مختلف صورتوں کا بیان

طلب اشہاد کی صورت یہ ہے کہ شفیع جب مشتری کے پاس آئے تو کہے میں تجھ سے اس مکان کا شفعہ طلب کرتا ہوں جو تو نے فلاں شخص سے خریدا ہے۔ اور جس کی حد د میں سے ایک یہ ہے دوسری یہ اور تیسری یہ، اور چوتھی یہ ہے (اس کے قول) اور ضروری ہے کہ وہ بیان کرے کہ میں شرکت کی بناء پر شفیع ہوں یا پڑوس کی بناء پر شفیع ہوں یا حقوق میں شرکت کی بناء پر شفیع ہوں، اور حد دو کو بیان کرے تاکہ مکان متعین ہو جائے۔ (فتاویٰ قاضی خاں، کتاب الشفعہ، فصل فی الطلب)

اور طلب مواہبہ کے بعد طلب اشہاد کا مرتبہ ہے جس کو طلب تقریر بھی کہتے ہیں اس کی صورت یہ ہے کہ بائع یا مشتری یا اس جائیداد مبیعہ کے پاس جا کر گواہوں کے سامنے یہ کہے کہ فلاں شخص نے یہ جائیداد خریدی ہے اور میں اس کا شفیع ہوں اور اس سے پہلے

میں طلب شفعہ کر چکا ہوں اور اب پھر طلب کرتا ہوں تم لوگ اس کے گواہ ہو۔

اور یہ اس وقت ہے کہ جائدا و منیعہ کے پاس طلب اشہاد کرے اور اگر مشتری کے پاس کرے تو یہ کہے کہ اس نے فلاں چاند خریدی ہے اور میں فلاں جائدا و منیعہ سے اس کا شفعہ ہوں اور بائع کے پاس یوں کہے کہ اس نے فلاں جائدا و فروخت کی ہے اور میں فلاں جائدا کی وجہ سے اس کا شفعہ ہوں۔ (متانج الافکار، کتاب شفعہ، بیروت)

طلب اشہاد یہ ہے کہ طلب مواثبت یعنی پہلی طلب پر گواہ بنائے تاکہ فوری طور پر طلب کا وجوب پختہ ہو جائے جبکہ صحت طلب کے لئے اس وقت گواہ بنانا شرط نہیں ہے بلکہ اس لئے ہے کہ مخالف فریق جب انکار کرے تو یہ اپنے حق شفعہ کو مضبوط بنانے کے طلب مواثبت کے بعد طلب اشہاد کی ضرورت تب ہوگی جب طلب مواثبت پر وہ گواہ نہ بنا سکے، مثلاً یوں کہ شفعہ نے خریداری کی خبر مشتری بائع اور بیع مکان سے عاقب ہونے پر سنی لیکن جب ان کی موجودگی میں سنی ہو اور اس وقت گواہ بھی اس طلب پر قائم کر لئے ہوں تو اسے کافی ہے اور یہ عمل دو طلب کے قائم مقام ہوگا خزانہ المختار میں اسی طرح ہے (فتاویٰ ہندیہ، کتاب الشفعۃ)

طلب کو مؤخر کرنے کے سبب شفعہ کے ساقط نہ ہونے کا بیان

قَالَ ( وَلَا تَسْقُطُ الشُّفْعَةُ بِتَأْخِيرِ هَذَا الطَّلَبِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَهُوَ رَوَايَةٌ عَنْ أَبِي يُوسُفَ وَقَالَ مُعَمَّدٌ : إِنْ تَرَكَهَا شَهْرًا بَعْدَ الْإِشْهَادِ بَطَلَتْ ) وَهُوَ قَوْلُ زُفَرٍ ، مَعْنَاهُ : إِذَا تَرَكَهَا مِنْ غَيْرِ عُدْلٍ .

وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ إِذَا تَرَكَ الْمُخَاصِمَةَ فِي مَجْلِسٍ مِنْ مَجَالِسِ الْقَاضِي بَطُلَ شُفْعَتُهُ ؛ لِأَنَّهُ إِذَا مَضَى مَجْلِسٌ مِنْ مَجَالِسِهِ وَلَمْ يُخَاصِمْ فِيهِ اخْتِيَارًا دَلَّ ذَلِكَ عَلَى إِعْرَاضِهِ وَتَسْلِيمِهِ . وَجَهٌ قَوْلُ مُعَمَّدٍ أَنَّهُ لَوْ لَمْ يَسْقُطْ بِتَأْخِيرِ الْخُصُومَةِ مِنْهُ أَبَدًا يَتَضَرَّرُ بِهِ الْمُشْتَرِي ؛ لِأَنَّهُ لَا يُمْكِنُهُ التَّصَرُّفُ حَذَرِ نَقْضِهِ مِنْ جِهَةِ الشَّفِيعِ فَقَدْ زَانَهُ بِشَهْرِ ؛ لِأَنَّهُ آجِلٌ وَمَا دُونَهُ عَاجِلٌ عَلَى مَا مَرَّ فِي الْإِيمَانِ .

وَوَجْهُ قَوْلِ أَبِي حَنِيفَةَ وَهُوَ ظَاهِرُ الْمَذْهَبِ وَعَلَيْهِ الْفَتْوَى أَنَّ الْحَقَّ مَتَى ثَبِتَ وَاسْتَقَرَّ لَا يَسْقُطُ إِلَّا بِإِسْقَاطِهِ وَهُوَ التَّصْرِيحُ بِلِسَانِهِ كَمَا فِي سَائِرِ الْحُقُوقِ ، وَمَا ذَكَرَ مِنَ الضَّرَرِ يَشْكُلُ بِمَا إِذَا كَانَ غَايِبًا ، وَلَا فَرْقَ فِي حَقِّ الْمُشْتَرِي بَيْنَ الْحَضَرِ وَالسَّفَرِ ، وَلَوْ عَلِمَ أَنَّهُ لَمْ يَتَّكِنْ فِي الْبَلَدِ قَاضٍ لَا بَطُلَ شُفْعَتُهُ بِالتَّأْخِيرِ بِالِاتِّفَاقِ ؛ لِأَنَّهُ لَا يَتِمَّكِنُ مِنَ الْخُصُومَةِ إِلَّا عِنْدَ الْقَاضِي فَكَانَ عُدْلًا .

ترجمہ

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک طلب کو مؤخر کرنے کے سبب شفعہ باطل نہ ہوگا۔ حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ سے بھی ایک روایت اسی طرح ہے۔

حضرت امام محمد علیہ الرحمہ نے کہا ہے جب شفعہ نے اشہاد کے بعد ایک ماہ تک چھوڑ رکھا ہے تو وہ شفعہ باطل ہو جائے گا۔ اور امام زفر علیہ الرحمہ کا قول بھی اسی طرح ہے۔ اور یہ اس لئے ہے کہ اس نے بغیر کسی خصوصیت کے چھوڑ دیا ہے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ سے دوسری روایت یہ ہے کہ جب شفعہ نے قاضی کے مجالس میں سے کسی ایک مجلس میں خاصہ کو چھوڑ دیا ہے تب بھی اس کا شفعہ باطل ہو جائے گا۔ کیونکہ جب قاضی کی مجالس میں سے کوئی مجلس گزر چکی ہے اور اس نے اپنے اختیار کے ہوتے خاصیت نہیں کی ہے تو اس کا اس طرح کا عمل اس کے اراض اور حوالے کر دینے کیلئے قرآنی دلائل میں سے ایک دلیل ہے۔

حضرت امام محمد علیہ الرحمہ کے قول کی دلیل یہ ہے کہ جب طلب خصوصیت میں تاخیر کے سبب کبھی بھی شفعہ ساقط نہ کیا جائے تو اس کے سبب سے خریدار کو نقصان ہوگا کیونکہ شفعہ کی جانب کو توڑنے کے اندیشہ کے سبب خریدار کوئی تصرف نہ کر سکے گا۔ پس ہم نے اس کو ایک ماہ کیلئے مقرر کر دیا ہے کیونکہ تاخیر کی یکساں مدت ہے جس اس سے کم نہ ہوگی۔ جس طرح کتاب ایمان میں گزر گیا ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ جب حق ثابت ہو کر پکا ہو جائے تو وہ صاحب کے ساقط کرنے کے سوا ساقط نہ ہوگا۔ اور وہ اپنی زبان سے صراحت کے ساتھ بیان کرتا ہے۔ جس طرح تمام حقوق میں ہے۔ اور نقصان کی صورت بیان کی گئی ہے یہ شفعہ کی عدم موجودگی کے سبب مشکل ہو جائے گی۔ اور خریدار کے حق میں ضرر و محضر میں کوئی فرق نہ ہوگا۔ اور جب یہ پتہ چل جائے کہ شہر میں کوئی قاضی نہیں ہے تو اب مؤخر ہونے کے باوجود شفعہ باطل نہ ہوگا۔ کیونکہ اس کی طاقت قاضی کے پاس تھی اور اب یہ عذر بن چکا ہے۔

شرح

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور ان دونوں طلبوں کے بعد طلب تملیک ہے۔ یعنی اب قاضی کے پاس جا کر یہ کہہ کہ فلاں شخص نے فلاں جائیداد خریدی ہے اور فلاں جائیداد کے ذریعہ سے میں اس کا شفعہ ہوں وہ جائیداد مجھے وراثت دلا دی جائے۔ طلب تملیک میں تاخیر ہونے سے شفعہ باطل ہوتا ہے یا نہیں، ظاہر الروایہ یہ ہے کہ باطل نہیں ہوتا اور ہدایہ وغیرہ میں تصریح ہے کہ اسی پر فتویٰ ہے۔ اور امام محمد رحمۃ اللہ تعالیٰ علیہ فرماتے ہیں کہ بلا عذر ایک ماہ کی تاخیر سے باطل ہو جاتا ہے۔

بعض کتابوں میں اس پر فتویٰ ہونے کی تصریح ہے اور نظر بحال زمانہ اس قول کو اختیار کرتا قرین منعمت ہے کیونکہ اگر اس کے لیے کوئی میعاد نہ ہوگی تو خوف شفعہ کی وجہ سے مشتری نہ اس زمین میں کوئی تعمیر کر سکے گا نہ درخت نصب کر سکے گا اور یہ مشتری کا ضرر ہے۔ (فتاویٰ شامی، کتاب شفعہ، بیروت)

اور جواری کی وجہ سے شفعہ کا حق ہے اور قاضی کا مذہب یہ ہے کہ جواری کی وجہ سے شفعہ نہیں ہے شفعہ نے دعویٰ اس وجہ سے نہیں کیا کہ قاضی میرے خلاف فیصلہ کر دے گا اس انتظار میں ہے کہ دوسرا قاضی آئے تو دعویٰ کروں اس صورت میں بالاتفاق اس کا حق باطل نہیں ہوگا۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، میروت)

سال تک شفعہ نہ کرنے کا بیان

امام طہیل خفاف حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب مشتری نے کہا میں نے یہ دار ایک سال سے خرید رکھا ہے اور شفعہ کو میری خریداری کا علم ہوا اور طلب نہ کی، تو اس سے سوال کریں تو اگر قاضی مدعی شفعہ سے سوال کرے کہ اس دار کی خریداری کب ہوئی تو شفعہ نے اگر کہا میں نے علم ہوتے ہی طلب کی تو قاضی اس کی اس قدر بات کو کافی قرار دے گا کیونکہ شفعہ کو یہ ممکن نہیں کہ وہ یوں کہے کہ مشتری نے سال سے خرید رکھا ہے وہ طلب کے اثبات کا محتاج ہے، لہذا اس بیان سے احتراز کرتے ہوئے طلب شفعہ کو ذکر کیا ہے۔ تو اگر مشتری اس کو کہے کہ تو نے علم کے وقت طلب کیا تھا تو شفعہ کی بات معتبر ہوگی کیونکہ اس حالت میں طلب اور علم اکٹھے قاضی پر ظاہر ہوئے، اس کے برخلاف اگر شفعہ یوں کہے کہ میں نے اتنی مدت سے جانا اور طلب کی اور مشتری طلب کا انکار کر دے تو مشتری کا قول معتبر ہوگا کیونکہ قاضی پر اس وقت کی طلب ظاہر نہ ہوئی تو اثبات کا محتاج ہوگا۔ اور اس کی نظیر باکرہ لڑکی کا نکاح ہے۔ اس کو علامہ شرمکالی نے تیسیر القاصد شرح قلم الفرائد میں نقل فرمایا ہے۔ (شرح ادب القاضی از امام خفاف)

خریدار کا دعویٰ علم کرنے کے باوجود شفعہ کے معتبر ہونے کا بیان

امام فقہ انش حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اگر مشتری کہے کہ میں نے یہ دار سال سے خرید کر رکھا ہے جس کو وہ شفعہ کی بناء پر حاصل کرنا چاہتا ہے اور اس مدعی شفعہ کو میری خریداری کا علم ہوا تو اس نے طلب نہ کی تو اس صورت میں قاضی مدعی سے کہے گا کہ یہ دار کب سے خرید گیا تو مدعی نے اگر جواب میں کہا کہ میں نے علم کے وقت ہی طلب کی تھی تو مدعی کا یہ بیان صحیح ہوگا اور قاضی اس کو کافی قرار دے گا تو مشتری اگر کہے کہ تو نے علم کے وقت طلب نہ کی تو شفعہ کی بات معتبر ہوگی، اور اگر شفعہ نے یوں کہا کہ میں نے سال سے جانا اور طلب کی اور مشتری کہے کہ تو نے اس وقت طلب نہ کی تو مشتری کا قول معتبر ہوگا، یہ معاملہ باکرہ لڑکی کے نکاح کی طرح ہے کہ اس کو نکاح کی خبر پہنچی تو اس نے نکاح کو رد کیا تو خاوند بیوی کا یہ اختلاف قاضی کے سامنے پیش ہو تو خاوند کہے اس کو جب نکاح کی خبر پہنچی تو یہ خاموش رہی اور عورت کہے میں نے علم ہوتے ہی رد کر دیا تھا تو عورت کی بات معتبر ہوگی اور اگر عورت کہے کہ مجھے فلاں روز علم ہوا اور میں نے رد کر دیا تھا تو عورت کی بات معتبر نہ ہوگی (یہاں تک فرمایا) اور اگر شفعہ کو کہا گیا تو نے کب معلوم کیا تو اس نے کہا گزشتہ روز یا آج ایک گھنٹہ قبل تو شفعہ کی بات بغیر گواہی قبول نہ ہوگی۔ (فتاویٰ قاضی خان، کتاب شفعہ، میروت)

قاضی کے پاس دعویٰ کے ذریعے طلب شفعہ کا بیان

قَالَ (وَإِذَا تَقَدَّمَ الشَّفِيعُ إِلَى الْقَاضِي فَادَّعَى الشَّرَاءَ وَكَلَّبَ الشَّفْعَةَ سَأَلَ الْقَاضِي



الْمُدْعَى عَلَيْهِ، فَإِنْ اعْتَرَفَ بِمِلْكِهِ الَّذِي يُشْفَعُ بِهِ وَإِلَّا كَلَّفَهُ بِإِقَامَةِ الْبَيِّنَةِ لِأَنَّ الْيَدَ ظَاهِرٌ مُخْتَلِفٌ فَلَا تَكْفِي لِإثْبَاتِ الْإِسْتِحْقَاقِ.

قَالَ رَحِمَهُ اللَّهُ: يَسْأَلُ الْقَاضِي الْمُدْعَى قَبْلَ أَنْ يَقْبَلَ عَلَى الْمُدْعَى عَلَيْهِ عَنْ مَوْضِعِ الدَّارِ وَحُدُودِهَا؛ لِأَنَّهُ ادَّعَى حَقًّا فِيهَا فَصَارَ كَمَا إِذَا ادَّعَى رَقَبَتَهَا، وَإِذَا بَيَّنَّ ذَلِكَ يَسْأَلُهُ عَنْ سَبَبِ شَفْعِهِ لِاخْتِلَافِ أَسْبَابِهَا، فَإِنْ قَالَ: أَنَا شَفَعْتُهَا بِدَارٍ لِي تَلَاَصَقُهَا الْآنَ نَسَمَّ دَعْوَاهُ عَلَى مَا قَالَهُ الْخَصَّاصُ. وَذَكَرَ فِي الْفَتَاوَى تَحْدِيدَ هَذِهِ الدَّارِ الَّتِي يُشْفَعُ بِهَا أَيْضًا، وَقَدْ بَيَّنَّاهُ فِي الْكِتَابِ الْمَوْسُومِ بِالتَّجْنِيسِ وَالْعَزِيدِ.

ترجمہ

اور جب شفع قاضی کے پاس جا کر خریداری کا دعویٰ کر کے شفعہ طلب کرے۔ تو قاضی مدعی علیہ سے دریافت کرے کہ اس کی شفعہ کی ملکیت قرار دیتا ہے جس کے ذریعے وہ دعویٰ کر رہا ہے۔ تو ٹھیک ہے ورنہ قاضی اس کو گواہی پیش کرنے کا حکم دے گا۔ کیونکہ قبضہ ایک ظاہری چیز ہے اس میں کئی احتمال ہو سکتے ہیں۔ پس حق کو ثابت کرنے کیلئے محض قبضہ کافی نہ ہوگا۔ مصنف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ قاضی مدعی علیہ خریداری کی جانب توجہ کیے بغیر شفعہ مدعی سے گھر کا واقع ہونا اور اس کی حدود کے بارے میں پوچھے گا۔ کیونکہ وہ اسی گھر میں ایک حق کا دعویٰ کرنے والا ہے لہذا یہ اسی طرح ہو جائے گا جس طرح نے گھر کے رہنے کا دعویٰ کیا ہے اور شفعہ ان ساری چیزوں کو بیان کر دیتا ہے تو اس کے بعد قاضی شفعہ کے بارے میں اس سے پوچھے گا کیونکہ شفعہ کے اسباب مختلف ہیں۔ جب شفعہ نے یہ کہا کہ میرا گھر اس کے گھر سے متصل ہے جس کے سبب میں حق شفعہ رکھتا ہوں تو امام خصاف کے قول کے مطابق اس کا یہ دعویٰ مکمل ہو جائے گا۔ اور فتویٰ میں اس گھر کی حد بندی کو بھی ذکر کیا گیا ہے۔ جس کے سبب وہ شفعہ کا دعویٰ کر رہا ہے۔ اور ہم مسئلہ کو اپنی کتاب ”التجنیس والعزید“ میں بیان کر آئے ہیں۔

شرح

علامہ فخر الدین عثمان زلیخی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب شفعہ نے قاضی کے ہاں آگے بڑھ کر خریداری کا دعویٰ کیا اور شفعہ طلب کیا اور دعویٰ کی شرائط میں کوتاہی نہ ہو، پھر قاضی مدعا علیہ کی طرف متوجہ ہو کر اس سے اس دار کے متعلق سوال کرے گا جس کی بناء پر شفعہ کا دعویٰ کرتا ہے کہ کیا یہ شفعہ کی ملکیت ہے یا نہیں اگرچہ وہ دار شفعہ کے قبضہ میں ہو قبضہ کے باوجود سوال حالانکہ قبضہ ملکیت پر ظاہر ادلالت کرتا ہے یہ اس لیے کہ ظاہر چیز احتقاق ثابت نہیں کرتی تو اس کی ملکیت کے ثبوت کے لئے کوئی دلیل ضروری ہے لہذا قاضی مدعا علیہ سے مدعی کی ملکیت کا سوال کرے گا۔

اگر مدعی علیہ اس کی ملکیت کا انکار کرے تو قاضی مدعی کو کہے گا کہ اپنی ملکیت پر گواہی پیش کر، تو اگر وہ گواہ لانے سے عاجز ہے اور

مدعی علیہ سے اس قسم لینے کا مطالبہ کرے تو قاضی مدعی علیہ سے یوں قسم لے کہ مدعی جس بناء پر شفعہ کر رہا ہے تو اس ذکر کردہ پر اس کی ملکیت کو جانتا ہے تو مدعی علیہ اگر قسم سے انکار کرے یا شفعہ کے گواہ شہادت دے دیں یا خود مشتری اس کی ملکیت کا اقرار کر دے تو جس دار کی بناء پر شفعہ طلب کرتا ہے اس کی ملکیت شفعہ کے لئے ثابت ہو جائیگی یوں شفعہ کا سبب ثابت ہو جائیگا اس کے بعد قاضی مدعی علیہ (مشتری) سے سوال کرے کیا تو نے یہ دار خریدا ہے یا نہیں ہے۔ (تعیین الحقائق، کتاب الشفعہ، ہیروت)

اور شفعہ کے دعویٰ کرنے پر قاضی اس سے چند سوالات کریگا۔ وہ جاندا کہ اس کے حدود اور اس کے حدود دار بعد کیا ہیں اور مشتری نے اس پر قبضہ کیا ہے یا نہیں اس پر شفعہ کس جاندا کی وجہ سے کرتا ہے اور اس کے حدود کیا ہیں۔ اس جاندا کے فروخت ہونے کا اس شفعہ کو کب علم ہوا اور اس نے اس کے متعلق کیا کیا۔ پھر طلب تقریری کی یا نہیں۔ اور کن لوگوں کے سامنے طلب تقریری کی اور کس کے پاس طلب تقریری کی، وہ قریب تھا یا دور تھا۔ جب تمام سوالوں کے جوابات شفعہ نے ایسے دے دیے جن سے دعویٰ پر برا اثر نہ پڑتا ہو تو اس کا دعویٰ مکمل ہو گیا اب مدعی علیہ سے دریافت کریگا کہ شفعہ جس جاندا کے ذریعہ سے شفعہ کرتا ہے اس کا مالک ہے یا نہیں اگر اس نے انکار کر دیا تو شفعہ کو گواہوں کے ذریعہ سے اس جاندا کا مالک ہونا ثابت کرنا ہوگا یا گواہ نہ ہونے کی صورت میں مدعی علیہ پر حلف دیا جائے گا گواہ سے یا مدعی علیہ کے حلف سے انکار کرنے سے جب شفعہ کی ملک ثابت ہوگی تو مدعی علیہ سے دریافت کریگا کہ وہ جاندا جس پر شفعہ کا دعویٰ ہے اس نے خریدا ہے یا نہیں اگر اس نے خریدا ہے تو شفعہ کو گواہوں سے انکار کر دیا تو شفعہ کو گواہوں سے خریدنا ثابت فریدنا ثابت کرنا ہوگا اور اگر گواہ نہ ہوں تو مدعی علیہ پر پھر حلف پیش کیا جائے گا اگر حلف سے کول کیا یا گواہوں سے خریدنا ثابت ہو گیا تو قاضی شفعہ کا فیصلہ کر دے گا۔ (قادی شامی، کتاب شفعہ، ہیروت)

شفعہ کی عدم شہادت پر خریدار سے قسم لینے کا بیان

قَالَ (فَإِنْ عَجَزَ عَنِ الْبَيِّنَةِ اسْتَحْلَفَ الْمُشْتَرِيَ بِاللَّهِ مَا يَعْلَمُ أَنَّهُ مَالُكَ لِلَّذِي ذَكَرَهُ وَمَا يُشْفَعُ بِهِ) مَعْنَاهُ بِطَلَبِ الشَّفِيعِ، لِأَنَّهُ ادَّعَى عَلَيْهِ مَعْنَى لَوْ أَقْرَبَهُ لِرِمْمِهِ، ثُمَّ هُوَ اسْتِخْلَافٌ عَلَى مَا فِي يَدِهِ فَيُخْلَفُ عَلَى الْعِلْمِ (فَإِنْ نَكَلَ أَوْ قَامَتْ لِلشَّفِيعِ بَيِّنَةٌ ثَبَتَ مِلْكُهُ فِي الدَّارِ الَّتِي يُشْفَعُ بِهَا وَثَبَتَ الْجَوَارُ فَبَعْدَ ذَلِكَ سَأَلَهُ الْقَاضِي) يَعْنِي الْمُدَّعَى عَلَيْهِ (هَلْ ابْتِئَاعَ أَمْ لَا، فَإِنْ أَنْكَرَ الْاِبْتِئَاعَ قِيلَ لِلشَّفِيعِ أَقِمِ الْبَيِّنَةَ) لِأَنَّ الشَّفْعَةَ لَا تَجِبُ إِلَّا بَعْدَ ثُبُوتِ الْبَيْعِ وَثُبُوتِهِ بِالْحُجَّةِ.

ترجمہ

اور جب شفعہ گواہی کو پیش نہ کر سکے تو قاضی خریدار سے ان الفاظ کے ساتھ قسم لے گا کہ یہ خدا مجھے پتہ ہی نہیں کہ شفعہ بیان کر دہ چیز کا مالک ہے اور ان چیزوں میں سے جس کے سبب وہ دعویٰ کر رہا ہے اس کا حکم یہ ہے کہ شفعہ کے مطالبہ کے بعد ہے۔ کیونکہ اس

نے خریدار پر ایک ایسی چیز کا دعویٰ کیا ہے کہ جب مشتری اس کا اقرار کرے تو وہ اس پر لازم ہو جائے گی۔ اور یہ تو ایسی چیز پر حلف لیا ہے جو خریدار کے قبضہ میں نہیں ہے پس صرف علم پر قسم لی جائے گی۔

اور جب خریدار نے قسم دینے سے انکار کر دیا ہے یا شفع کے حق میں گواہی ثابت ہو چکی ہے تو جس گھر کے سبب وہ شفع بن رہا ہے۔ اس میں اس کی ملکیت ثابت ہو جائے گی۔ اور مسابغی بھی ثابت ہو جائے گی۔ اور اس کے بعد قاضی خریدار سے درپشت کرے گا کہ اس نے یہ گھر خریدا ہے یا اس نے نہیں خریدا۔ اور جب خریدار نے خریدنے کا انکار کر دیا ہے تو شفع سے شہادت لانے کا کہا جائے گا کیونکہ شفع بیع کے ثبوت کے بعد ثابت ہوا کرتا ہے۔ اور بیع حجت و شہادت سے ثابت ہوتی ہے۔

### غائب شفع کیلئے حق شفعہ باقی رہنے کا بیان

حضرت جابر رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے فرمایا، مسایا اپنے شفعہ کا زیادہ حقدار ہے بھدا اگر وہ غائب ہو تو اس کا انتظار کیا جائے جب کہ دونوں کے آنے جانے کا راستہ ایک ہی ہو۔ یہ حدیث غریب ہے ہم اسے عبد الملک بن ابی سلیمان کی سند کے علاوہ نہیں جانتے۔ عبد الملک بن سلیمان اس حدیث کو عطاء سے اور وہ جابر سے نقل کرتے ہیں شعبہ نے اس حدیث کے سبب عبد الملک بن ابی سلیمان کے بارے میں کلام کیا ہے۔ لیکن وہ محدثین کے نزدیک ثقہ اور مامون ہیں شعبہ کے علاوہ کسی کے ان پر اعتراض کا ہمیں علم نہیں و کج بھی شعبہ سے اور وہ عبد الملک سے ہی حدیث نقل کرتے ہیں ابن مبارک سے منقول ہے کہ سفیان ثوری کہتے تھے کہ عبد الملک بن سلیمان علم کے ترازو ہیں اہل علم کا اسی حدیث پر عمل ہے وہ کہتے ہیں کہ اگر کوئی غائب ہو جب بھی وہ اپنے شفعہ کا مستحق ہے لہذا وہ آنے کے بعد اسے طلب کر سکتا ہے اگرچہ طویل مدت ہی کیوں نہ گزر چکی ہو۔

(جامع ترمذی: جلد اول: حدیث نمبر 1396)

### قاضی کا خریدار سے قسم لینے کا بیان

قَالَ (فَبِإِنْ عَجَزَ عَنْهَا اسْتَحْلَفَ الْمُشْتَرِيَ بِأَلَلِهِ مَا ابْتِاعَ أَوْ بِأَلَلِهِ مَا اسْتَحَقَّ عَلَيْهِ فِي هَذِهِ الدَّارِ شُفْعَةً مِنَ التَّوَجِّهِ الَّذِي ذَكَرَهُ) فَهَذَا عَلَى الْحَاصِلِ، وَالْأَوَّلُ عَلَى السَّبَبِ وَقَدْ اسْتَوْفَيْنَا الْكَلَامَ فِيهِ فِي الدَّعْوَى، وَذَكَرْنَا الْإِخْتِلَافَ بِتَوْفِيقِ اللَّهِ، وَإِنَّمَا يُحْلَفُهُ عَلَى الْبَيِّنَاتِ؛ لِأَنَّهُ اسْتَحْلَفَ فَعَلْ نَفْسِهِ وَعَلَى مَا فِي يَدِهِ أَصَالَةً، وَلَفِي مِثْلِهِ يَحْلِفُ عَلَى الْبَيِّنَاتِ.

اور جب شفع گواہی کو پیش نہ کر سکے تو قاضی خریدار سے ان الفاظ میں قسم لے گا کہ یہ خدا اس نے نہیں خریدا یا یہ خدا اس گھر میں بیع ہوا نہیں ہے۔ اور اسی طریقے کے مطابق جس کو ہم بیان کرائے ہیں۔ تو اسی قسم مقصود پر ہوگی۔ اور قسم اول سبب پر تھی۔ اور اس

کے متعلق ہم کتاب دعویٰ میں بڑی تفصیل کے ساتھ مسائل بیان کر آئے ہیں۔ اور اللہ کی توفیق کے ساتھ ہم وہاں اختلاف بھی بیان کر آئے ہیں۔ اور قاضی خیریدار سے یقینی ہونے کی قسم اس لئے لگا۔ کیونکہ یہ اس کے اصل پر اور جو چیز باعتبار اصل اس کے قبضہ میں ہے یہ اس پر تم لینا ہے۔ اور مذکورہ احوال میں یقین کی قسم لی جاتی ہے۔

شرح

امام محمد علیہ الرحمہ فرماتے ہیں کہ اگر شفع نے شہادت کے بعد ایک ماہ تک بغیر کسی عذر کے تاخیر کی تو اس حق شفعہ ساقط ہو جائے گا۔ (المختصر القدوری ص ۹۶، مکتبہ حقانیہ ملتان)

اور اگر کسی عذر کی وجہ سے تاخیر ہوئی تو پھر حق شفعہ ساقط نہ ہوگا کیونکہ اس کے حق میں تفریہ نہیں ہے۔

(جوہر نہرو ج ۱ ص ۶۰۴، مکتبہ رحمانیہ لاہور)

شفعہ میں منازعت کے جواز کا بیان

قَالَ (وَجَوَّزُ الْمُنَازَعَةَ فِي الشَّفْعَةِ وَإِنْ لَمْ يُحْضَرْ الشَّفِيعُ النَّعْمَ إِلَى مَجْلِسِ الْقَاضِي، فَإِذَا قَضَى الْقَاضِي بِالشَّفْعَةِ لَزِمَهُ إِحْضَارُ النَّعْمِ) وَهَذَا ظَاهِرٌ رَوَايَةِ الْأَصْلِ.

وَعَنْ مُحَمَّدٍ أَنَّهُ لَا يَقْضَى حَتَّى يُحْضَرَ الشَّفِيعُ النَّعْمَ، وَهُوَ رَوَايَةُ الْحَسَنِ عَنْ أَبِي حَبِيبَةَ؛ لِأَنَّ الشَّفِيعَ عَسَاهُ يَكُونُ مُفْلِسًا فَيَتَوَقَّفُ الْقَضَاءُ عَلَى إِحْضَارِهِ حَتَّى لَا يَتَوَيَّرَ مَالُ الْمُشْتَرَى.

وَجُهِ الظَّاهِرِ أَنَّهُ لَا لَنْعَمَ لَهُ عَلَيْهِ قَبْلَ الْقَضَاءِ وَلِهَذَا لَا يُشْتَرَطُ تَسْلِيمُهُ، فَكَذَلِكَ لَا يُشْتَرَطُ إِحْضَارُهُ (وَإِذَا قَضَى لَهُ بِالْبَدَارِ فَلِلْمُشْتَرَى أَنْ يَحْبِسَهُ حَتَّى يَسْتَوْفِيَ النَّعْمَ) وَيَسْتَفِذُ الْقَضَاءَ عِنْدَ مُحَمَّدٍ أَيْضًا؛ لِأَنَّهُ فَضَّلَ مُجْتَهِدُهُ فِيهِ وَوَجَبَ عَلَيْهِ النَّعْمُ فَيَحْبِسُ فِيهِ، فَلَوْ أَخَّرَ آدَاءَ النَّعْمِ بَعْدَمَا قَالَ لَهُ ادْفَعْ النَّعْمَ إِلَيْهِ لَا تَبْطُلُ شَفْعَتُهُ؛ لِأَنَّهَا تَأْكُذُّ بِالْخُصُومَةِ عِنْدَ الْقَاضِي.

ترجمہ

اور شفعہ میں منازعت جائز ہے خواہ شفع قاضی کی مجلس میں قیمت لیکر نہ آیا ہو۔ مگر جس وقت قاضی شفعہ کا فیصلہ سنائے گا تو شفع پر قیمت لانا لازم ہو جائے گا۔ اور ميسوط کی ظاہر الروایات میں اسی طرح ہے۔

حضرت امام محمد علیہ الرحمہ سے نقل کیا گیا ہے کہ قاضی شفع کی قیمت آنے سے قبل فیصلہ نہ سنائے۔ اور حضرت امام حسن علیہ

الرحمہ نے حضرت سیدنا امام اعظم رضی اللہ عنہ سے بھی یہی روایت کیا ہے۔ کیونکہ ممکن شفع غریب ہو پس قیمت پہنچنے تک فیملہ روک دیا جائے گا۔ تاکہ خریدار کا مالک نہ ہو اور ظاہر الروایہ کی دلیل یہ ہے کہ فیملہ سے پہلے خریدار کیلئے شفع پر کوئی قیمت لازم نہیں ہے اور اسی سبب سے قیمت کو حوالے کرنا شرط نہیں ہے پس اس کا حاضر کرنا بھی شرط نہ ہوگا۔

اور جب شفع کیلئے مکان کا فیملہ کر دیا گیا ہے تو قیمت وصول کرنے سے پہلے خریدار کیلئے مکان سے روکنے کا اختیار ہوگا۔ اور حضرت امام محمد علیہ الرحمہ کے نزدیک بھی فیملہ نافذ ہو جائے گا۔ کیونکہ یہ اجتہاد شدہ ہے اور شفع پر قیمت واجب ہو چکی ہے۔ پس قیمت کے بارے میں شیخ کو روک لیا جائے گا۔ اور اگر شفع قیمت کی ادائیگی میں دیر کرتا ہے۔ حالانکہ قاضی نے اس کو خریدار کے حوالے کرنے کیلئے قیمت کا کہہ دیا ہے تب بھی شفع باطل نہ ہوگا۔ کیونکہ قاضی کی مجلس میں محاسمت کے بعد شفع پکا ہو جاتا ہے۔

شرح

اس کو گواہی کا پابند کیا جائے گا اور اس کی بات قبول نہ ہوگی کیونکہ اس نے طلب کو ماضی کی طرف منسوب کیا ہے تو ایسی بات کو حکایت کیا جس کو فی الحال نافذ کرنے پر قادر نہیں، اور جو شخص ایسی بات کی حکایت کرے جس کو وہ فی الحال ابتداء نافذ کرنے کا مالک نہ ہو تو اس حکایت میں اس کی تصدیق بغیر گواہی نہ ہوگی، اور شفع جب طلب کو ماضی کی طرف منسوب نہ کرے گا بلکہ کلام کو مطلقاً ذکر کرے تو یہ اسکی بات کی حکایت ہوگی جس کو ابتداء نافذ کرنے کا فی الحال مالک ہے کیونکہ ہم اس کو یوں سمجھیں گے کہ ابھی اس کو خریداری کا علم ہوا ہے اور ابھی شفع طلب کیا ہے اس لئے شفع کی بات معتبر ہوگی، عماد یہ وغیرہ میں یوں ہے۔

(الدر الحکام شرح غرر الاحکام، کتاب الشفع، میر محمد کتب خانہ کراچی)

شفع کیلئے بائع سے حق محاسمت کا بیان

قَالَ ( وَإِنْ أَحْضَرَ الْمُشْتَرِيُ الْبَائِعَ ، وَالْمَبْعُ فِي يَدِهِ فَلَهُ أَنْ يُخَاصِمَهُ فِي الشَّفْعَةِ ، لِأَنَّ الْبَيْدَ لَهُ وَهِيَ يَدٌ مُسْتَحَقَّةٌ ) وَلَا يَسْمَعُ الْقَاضِيُ الْبَيِّنَةَ حَتَّى يَحْضُرَ الْمُشْتَرِيُ فَيَنْفَسَخَ الْبَيْعُ بِمَشْهَدٍ مِنْهُ وَيَقْضَى بِالشَّفْعَةِ عَلَى الْبَائِعِ وَيَجْعَلُ الْمُهْدَةَ عَلَيْهِ ، لِأَنَّ الْمَلِكَ لِلْمُشْتَرِيِ وَالْبَيْدَ لِلْبَائِعِ ، وَالْقَاضِيُ يَقْضِيُ بِهِمَا لِلْمُشْتَرِيِ فَلَا بُدَّ مِنْ حُضُورِهِمَا ، بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَتِ الدَّارُ قَدْ قَبِضَتْ حَيْثُ لَا يُعْتَبَرُ حُضُورُ الْبَائِعِ ، لِأَنَّهُ صَارَ أَجَنِيًّا إِذَا لَا يَبْقَى لَهُ يَدٌ وَلَا مَلِكٌ .

وَقَوْلُهُ فَيَنْفَسَخُ الْبَيْعُ بِمَشْهَدٍ مِنْهُ إِشَارَةٌ إِلَى عَلَيَّةِ أُخْرَى وَهِيَ أَنَّ الْبَيْعَ فِي حَقِّ الْمُشْتَرِيِ إِذَا كَانَ يَنْفَسَخُ لَا بُدَّ مِنْ حُضُورِهِ لِيَقْضَى بِالْقَسْخِ عَلَيْهِ ، ثُمَّ وَجَّهَ هَذَا الْقَسْخُ الْمَذْكُورُ أَنَّ يَنْفَسَخَ فِي حَقِّ الْإِضَافَةِ لَا مِتْنَاعَ قَبْضِ الْمُشْتَرِيِ بِالْأَخْذِ بِالشَّفْعَةِ وَهُوَ

يُوجِبُ الْفَسْخَ ، لِأَنَّهُ يَتَقَيَّ أَصْلُ الْبَيْعِ لِعَدْلِ انْفِصَاحِهِ ، لِأَنَّ الشُّفْعَةَ بِنَاءٌ عَلَيْهِ ، وَلَكِنَّهُ تَسَحُّولُ الصَّفَقَةِ إِلَيْهِ وَتَصِيرُ كَأَنَّهُ هُوَ الْمُشْتَرِي مِنْهُ فَلِهَذَا يَرْجِعُ بِالْمُعْهَدَةِ عَلَى الْبَائِعِ ، بِخِلَافِ مَا إِذَا قَبِضَهُ الْمُشْتَرِي فَأَخَذَهُ مِنْ يَدِهِ حَيْثُ تَكُونُ الْمُعْهَدَةُ عَلَيْهِ ؛ لِأَنَّهُ مَلَكَهُ بِالْقَبْضِ . وَلِئِذَا تَوَجَّهَ الْأَوَّلُ امْتَنَعَ قَبْضُ الْمُشْتَرِي وَأَنَّهُ يُوجِبُ الْفَسْخَ ، وَقَدْ طَوَّلْنَا الْكَلَامَ فِيهِ فِي كِفَايَةِ الْمُتَهَيِّ بِتَوْفِيقِ اللَّهِ تَعَالَى .

ترجمہ

اور جب شفع نے بائع کو قاضی کے پاس حاضر کر دیا ہے اور بیع ابھی تک اسی بائع کے قبضہ میں ہے تو شفع کیلئے شفعہ کے بارے میں بائع سے حق غاصت موجود ہے۔ کیونکہ قبضہ بائع کا ہے اور اس قبضہ کا اعتبار بھی کیا جاتا ہے۔ اور خریدار کے آنے سے پہلے قاضی کو کوئی نہ سنے گا۔ کیونکہ اس کے آنے کے بعد قاضی اس کی موجودگی میں بیع کو ختم کرنے کا فیصلہ کرے گا۔ اور بائع پر شفعہ کا فیصلہ کرتے ہوئے معاملہ اسی کے حوالے کر دیا جائے گا۔ کیونکہ ملکیت خریدار کی ہے اور قبضہ بائع کا ہے جبکہ قاضی ان دونوں چیزوں میں فیصلہ کرنے والا ہے۔ پس بائع اور خریدار دونوں کا موجود ہونا لازم ہے۔

اور یہ فیصلہ اس صورت میں نہ ہوگا کہ جب مکان پر قبضہ ہو کیونکہ اب بائع کو لانے کا کوئی اعتبار نہ ہوگا۔ کیونکہ وہ اجنبی بن گیا ہے۔ اس لئے کہ اب اس کا کوئی قبضہ بھی باقی نہیں ہے اور کوئی ملکیت بھی باقی نہیں ہے۔ اور ماتن کا قول کہ وہ فسخ کر دے گا یہ ایک دوسری دلیل کی جانب اشارہ ہے۔ اور وہ دلیل یہ ہے کہ جب خریدار کے حق میں بیع ختم ہو رہی ہے تو اس کا موجود ہونا لازم ہے کہ اس پر بیع ختم کرنے کا فیصلہ سنایا جائے۔

اور اس کے بعد بیع فسخ کرنے کی دلیل یہ ہے کہ بیع اضافت کے حق میں ختم ہو جائے جس کی اساس شفعہ میں مشتری کا قبضہ ہے جبکہ مشتری کے قبضے میں متع ہونا یہ فسخ کو واجب کرنے والا ہے۔ مگر اصل باقی رہ جائے گی۔ کیونکہ اس کا فسخ ہونا مشکل ہے۔ اس لئے کہ شفعہ بیع ہوتی ہے۔ مگر بیع کا معاملہ شفع کی جانب منتقل ہو جائے گا۔ اور شفع خود بائع سے خریدنے والے کی طرح ہو جائے گا۔ اسی دلیل کے سبب ذمہ داری بائع کی جانب لوٹنے والی ہے۔ یہ خلاف اس صورت کے کہ مشتری نے بیع پر قبضہ کر لیا ہے تو اب شفع بیع کو مشتری کے قبضہ سے لے گا۔ کیونکہ ذمہ داری مشتری پر ہے۔ اس لئے کہ قبضہ کرنے کے بعد مشتری کی ملکیت مکمل ہوئی ہے۔ جبکہ پہلی صورت میں مشتری کا قبضہ کرنا ممکن نہ تھا۔ اور فسخ کو ثابت کرنے والی چیز بھی یہی ہے۔ اللہ تعالیٰ کی توفیق کے ساتھ ہم اس کو اپنی کتاب ”کفایہ منتہی“ میں اس مسئلہ کے بارے میں تفصیل کے ساتھ بیان کر آئے ہیں۔

شفع کیلئے دعویٰ میں علی الاطلاق جواز کا بیان

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور شفعہ کا دعویٰ مشتری پر مطلقاً ہو سکتا ہے اس نے جا کا اور قبضہ کیا ہو یا نہ کیا ہو اس کو

مدعی علیہ بنایا جاسکتا ہے اور پائع کو بھی مدعی علیہ بنایا جاسکتا ہے جبکہ جائداد پائع کے قبضہ میں ہو مگر پائع کے مقابل میں امام نہیں بنے جائیں گے جب تک مشتری حاضر نہ ہو۔ اور اسی طرح اگر پائع پر دعویٰ ہوا تو جب تک مشتری حاضر نہ ہو جن مشتری میں ودیعہ فیج نہیں کی جائے گی اور اگر مشتری کا قبضہ ہو چکا ہو تو پائع کے حاضر ہونے کی ضرورت نہیں۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت)

اور جب پائع کے قبضہ میں جائداد ہو تو پائع پر قاضی شفعہ کا فیصلہ کریگا اور اس کی تمام تر ذمہ داری پائع پر ہوگی یعنی جائداد مشغور میں اگر کسی دوسرے کا حق ثابت ہو اور اس نے لے لی تو ضمن کی واپسی پائع کے ذمہ ہے اور اگر جائداد پر مشتری کا قبضہ ہو چکا ہے تو ذمہ داری مشتری پر ہوگی یعنی جب کہ مشتری نے پائع کو ضمن ادا کر دیا ہے اور شفعہ نے مشتری کو ضمن دیا اور اگر بھی مشتری نے ضمن ادا نہیں کیا ہے شفعہ نے پائع کو ضمن دیا تو پائع ذمہ دار ہے۔ (فتاویٰ شامی، کتاب شفعہ، بیروت)

خریدار کا شفعہ کیلئے خصم ہونے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ اشْتَرَى دَارًا لِغَيْرِهِ فَهُوَ الْخَصْمُ لِلشَّفِيعِ) ؛ لِأَنَّهُ هُوَ الْعَاقِلُ ، وَالْأَخْذُ بِالشَّفِيعَةِ مِنْ حُقُوقِ الْعَقْدِ فَيَتَوَجَّهَ عَلَيْهِ .

قَالَ (إِلَّا أَنْ يُسَلِّمَهَا إِلَى الْمُوَحِّلِ) ؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَتَّقَ لَهُ يَدَ وَلَا مِلْكَ فَيَكُونُ الْخَصْمُ هُوَ الْمُوَحِّلُ ، وَهَذَا ؛ لِأَنَّ الْوَكِيلَ كَالْبَائِعِ مِنَ الْمُوَحِّلِ عَلَى مَا عُرِفَ فَتَسْلِيْمُهُ إِلَيْهِ كَتَسْلِيْمِ الْبَائِعِ إِلَى الْمُشْتَرِي فَتَصِيرُ الْخُصُومَةُ مَعَهُ ، إِلَّا أَنَّهُ مَعَ ذَلِكَ قَائِمٌ مَقَامُ الْمُوَحِّلِ فَيَكْتَفِي بِحُضُورِهِ فِي الْخُصُومَةِ قَبْلَ التَّسْلِيمِ ، وَكَذَا إِذَا كَانَ الْبَائِعُ وَكِيلَ الْغَائِبِ فَلِلشَّفِيعِ أَنْ يَأْخُذَهَا مِنْهُ إِذَا كَانَتْ فِي يَدِهِ ؛ لِأَنَّهُ عَاقِلٌ وَكَذَا إِذَا كَانَ الْبَائِعُ وَصِيًّا لِمَيِّتٍ فِيمَا يَجُوزُ بَعْثُهُ لِمَا ذَكَرْنَا .

ترجمہ

اور جب کسی ہندے نے کسی دوسرے شخص کیلئے کوئی مکان خریدا ہے تو خریدنے والا یہ شفعہ کا خصم ہوگا۔ کیونکہ عقد کرنے والا یہی ہے۔ اور شفعہ لینا یہ بھی عقد کے حقوق میں سے ہے۔ پس یہ حق اسی خریدار کی جانب متوجہ ہوگا۔ ہاں البتہ جب مشتری اس گھر کو مؤکل کے سپرد کرتا ہے تو اس صورت میں اب نہ مشتری کا قبضہ رہا ہے اور نہ ہی اس کی ملکیت رہی ہے۔ پس مؤکل خصم ہوگا۔ اور یہ حکم اس لئے ہے کہ وکیل مؤکل کی جانب سے بیچنے والے کی طرح ہے۔ اور وکیل کا مؤکل کے سپرد کرنا یہ پائع کا مشتری کے حوالے کرنے کی طرح ہوگا۔ پس خاصیت مؤکل کے ساتھ ہوگی۔ مگر یہاں وکیل مؤکل کا قلیفہ ہے۔ کیونکہ جمع کو حوالے کرنے سے قبل خاصیت میں اس وکیل کا پایا جانا کافی ہو جائے گا۔ اور اسی طرح جب پائع کسی غائب آدمی کا وکیل ہے اور گھر اس کے قبضہ میں ہے تو

شفیع کیلئے اس کو بائع سے لینے کا اختیار ہوگا۔ کیونکہ عقد کرنے والا وہی ہے۔ اور اسی طرح بائع جب کسی میت کا وہی ہے تو ان اشیاء میں جہاں اس کی بیع درست ہے اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔

شرح

علامہ علاء الدین خفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب مشتری کے وکیل نے جائیداد خریدی اور وہ ابھی اسی وکیل کے ہاتھ میں ہے تو شفیع کی طلب وکیل سے ہو سکتی ہے اور وکیل نے موکل کو دے دی تو وکیل سے طلب نہیں کر سکتا بلکہ اس سے طلب کرنے پر شفیع ہی ساقط ہو جائے گا کہ جس سے طلب کرنا چاہیے تھا باوجود قدرت شفیع نے اس سے طلب کرنے میں دیر کی۔

(در مختار، کتاب شفیع، بیروت)

شفیع کیلئے خیار ردیت ہونے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا لَقِيَ الْقَاضِي لِلشَّفِيعِ بِالذَّادِ وَلَمْ يَكُنْ رَأَاهَا فَلَهُ خِيَارُ الرُّؤْيَةِ، وَإِنْ وَجَدَ بِهَا عَيْبًا فَلَهُ أَنْ يَرُدَّهَا وَإِنْ كَانَ الْمُشْتَرِي شَرْطَ الْبَرَاءَةِ مِنْهُ لَأَنْ الْأَخَذَ بِالشَّفْعَةِ بِمَنْزِلَةِ الشَّرَاءِ؛ أَلَا يَرَى أَنَّهُ مُبَادَلَةٌ الْمَالِ بِالْمَالِ فَيَكُونُ فِيهِ الْخِيَارَانِ كَمَا فِي الشَّرَاءِ، وَلَا يَسْقُطُ بِشَرْطِ الْبَرَاءَةِ مِنَ الْمُشْتَرِي وَلَا بِرُؤْيِيهِ؛ لِأَنَّهُ لَيْسَ بِنَائِبٍ عَنْهُ فَلَا يَمْلِكُ إِسْقَاطَهُ.

ترجمہ

اور جب شفیع کیلئے گھر کا فیصلہ کر دیا گیا ہے لیکن اس نے مکان کو دیکھا ہی نہیں ہے تو اس کیلئے خیار ردیت ہوگا۔ اور جب شفیع کو مکان میں عیب مل جائے تو اس کو واپس کرنے کا اختیار ہوگا۔ خواہ خریدار نے عیب سے بری ہونے کی شرط لگا دی ہے۔ کیونکہ شفیع کے سبب لینا خریدنے کے حکم میں ہے۔ کیا آپ غور و فکر نہیں کرتے کہ مال کا تبادلہ مال کے ساتھ ہے۔ پس خرید و فروخت کی طرح اس میں بھی دونوں قسم کے خیارات ثابت ہوں گے۔ اور خریدار کی جانب سے لگائی شرط برأت درست نہ ہوگی۔ اور نہ ہی خریدار کی ردیت سے خیار ساقط ہوگا۔ کیونکہ خریدار شفیع کا خلیفہ نہیں ہے۔ پس وہ شرط کو ساقط کرنے کا مالک بھی نہ ہوگا۔

خیار ردیت اور خیار عیب کا شفیع میں اعتبار کرنے کا بیان

اور شفیع کو خیار ردیت اور خیار عیب حاصل ہے یعنی اگر اس نے جائیداد مقنوعہ نہیں دیکھی ہے تو دیکھنے کے بعد لینے سے انکار کر سکتا ہے۔ اور اسی طرح اگر اس میں کوئی عیب ہے تو عیب کی وجہ سے واپس کر سکتا ہے کیونکہ شفیع کے ذریعہ سے جائیداد کا مانتا بیع کا حکم رکھتا ہے لہذا بیع جس میں طرح یہ دونوں خیارات حاصل ہوتے ہیں یہاں بھی ہوں گے اور اگر مشتری نے عیب سے برأت کر لی ہے کہہ دیا ہے کہ اس میں کوئی عیب نکلے تو اس کی ذمہ داری نہیں اس صورت میں بھی عیب کی وجہ سے واپس کر سکتا ہے۔ مشتری کا برأت



قبول کرنا کوئی چیز نہیں ہے۔

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور شفعہ میں خیار شرط نہیں ہو سکتا نہ اس میں ضمن ادا کرنے کے لیے کوئی معاوضہ مقرر کی جاسکتی نہ اس میں غرض یعنی دعوے کی وجہ سے ضمان لازم ہو سکتا ہے یعنی مثلاً شفعہ نے اُس جائیداد میں کوئی جدید تعمیر کی اس کے بعد مستحق نے دعوئی کیا کہ یہ جائیداد میری ہے اور وہ جائیداد مستحق کو مل گئی تو تعمیر کی وجہ سے شفعہ کا جو کچھ نقصان ہوا وہ نہ بالغ سے لے سکتا ہے نہ مشتری سے کہ اس نے یہ جائیداد جبراً وصول کی ہے انھوں نے اپنے قصد و اختیار سے اسے نہیں دی ہے کہ وہ اس کے نقصان کا ضمان دیں۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت)

## فصل فی تفسیر قول الاستیصال

﴿یہ فصل شفیع و خریدار کے اختلاف کے بیان میں ہے﴾

فصل شفیعہ میں مسائل اختلاف کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود ہارثی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مصنف علیہ الرحمہ شفیعہ سے متعلق وہ مسائل جو شفیعہ کی مثن میں مشتری و شفیع کے درمیان تشق تھے ان کو بیان کرنے کے بعد اب یہاں سے ان مسائل کو بیان کر رہے ہیں جو مشتری و شفیع کے درمیان اختلافی مسائل ہیں اور اس کی فقہی مطابقت واضح ہے کیونکہ اختلافی مسائل ہمیشہ اتفاق مسائل کے بعد بیان کیے جاتے ہیں۔

(عمانیہ شرح الہدایہ، ج ۱۳، ص ۴۶۰، بیروت)

مثن کے بارے میں شفیع و خریدار کے اختلاف کا بیان

قَالَ (وَإِنْ اُخْتَلَفَ الشَّفِيعُ وَالْمُشْتَرِي فِي الثَّمَنِ فَقَوْلُ قَوْلِ الْمُشْتَرِي) ؛ لِأَنَّ الشَّفِيعَ يَدْعِي اسْتِحْقَاقَ الدَّارِ عَلَيْهِ عِنْدَ نَقْدِ الْأَقْلِ وَهُوَ يَنْكُرُ قَوْلَ الْمُشْتَرِي مَعَ يَمِينِهِ ، وَلَا يَتَحَالَفَانِ ؛ لِأَنَّ الشَّفِيعَ إِنْ كَانَ يَدْعِي عَلَيْهِ اسْتِحْقَاقَ الدَّارِ فَالْمُشْتَرِي لَا يَدْعِي عَلَيْهِ شَيْئًا لِتَخَيُّرِهِ بَيْنَ التَّرِكَ وَالْأَخْذِ وَلَا نَصَّ هَاهُنَا ، فَلَا يَتَحَالَفَانِ .

ترجمہ

اور جب شفیع اور خریدار کے درمیان مثن میں اختلاف ہو جائے اور خریدار کے قول کا اعتبار کیا جائے گا۔ کیونکہ شفیع خریدار کے والے کو ادا کرنے میں کم ہونے کی صورت میں مکان ہتھار ہونے کا دعویٰ کرنے والا ہے۔ جبکہ خریدار اس کا انکار ہی ہے۔ اور انکاری کا قول قسم کے ساتھ اعتبار کیا جاتا ہے۔ جبکہ دونوں قسم نہ کھائیں گے۔ کیونکہ جب شفیع خریدار پر ہتھار ہونے کا دعویٰ کر رہا ہے جبکہ خریدار تو کسی چیز کا دعویٰ کرنے والا نہیں ہے۔ اس لئے کہ شفیع کو نہ لینے کا اختیار بھی ہے۔ اور اس جگہ کوئی نص بھی نہیں ہے پس وہ دونوں قسم نہ اٹھائیں گے۔

شرح

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب مشتری یہ کہتا ہے کہ شفیع کو جس وقت بیع کا علم ہوا اس نے طلب نہیں کی اور شفیع کہتا ہے میں نے اسی وقت طلب کی تو شفیع کو گواہوں سے ثابت کرنا ہوگا اور گواہ نہ ہوں تو قسم کے ساتھ مشتری کا قول معتبر ہے۔

اور جب شفع و مشتری میں شمن کا اختلاف ہے اور گواہ کسی کے پاس نہ ہوں تو قسم کے ساتھ مشتری کا قول معتبر ہے اور اگر دونوں گواہ پیش کریں تو گواہ شفع کے معتبر ہوں گے۔

شفع و خریدار دونوں میں سے شفع کی گواہی کے معتبر ہونے کا بیان

قَالَ ( وَلَوْ أَقَامَا الْبَيِّنَةُ فَلَا بَيِّنَةَ لِلشَّافِعِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَمُحَمَّدٍ . وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ : الْبَيِّنَةُ بَيِّنَةُ الْمُشْتَرِي ؛ لِأَنَّهَا أَكْثَرُ إِبْتَاتًا ) فَصَارَ كَيْفِيَّةُ الْبَائِعِ وَالْوَكِيلِ وَالْمُشْتَرِي مِنَ الْعَدُوِّ . وَلَهُمَا أَنَّهُ لَا تَنَافِي بَيْنَهُمَا فَيَجْعَلُ كَأَنَّ الْمَوْجُودَ بَيِّنًا ، وَلِلشَّافِعِ أَنْ يَأْخُذَ بِأَيِّهِمَا شَاءَ . وَهَذَا بِخِلَافِ الْبَائِعِ مَعَ الْمُشْتَرِي ؛ لِأَنَّهُ لَا يَتَوَالَى بَيْنَهُمَا عَقْدَانِ إِلَّا بِإِفْسَاحِ الْأَوَّلِ وَهَاهُنَا الْفَسْخُ لَا يَظْهَرُ فِي حَقِّ الشَّافِعِ وَهُوَ التَّخْرِيجُ لِبَيِّنَةِ الْوَكِيلِ ؛ لِأَنَّهُ كَالْبَائِعِ وَالْمُؤَكَّلِ كَالْمُشْتَرِي مِنْهُ ، كَيْفَ وَأَنَّهَا مَمْنُوعَةٌ عَلَى مَا رَوَى عَنْ مُحَمَّدٍ ، وَأَمَّا الْمُشْتَرِي مِنَ الْعَدُوِّ فَلَقَدْ ذَكَرَ فِي السِّيَرِ الْكَبِيرِ أَنَّ الْبَيِّنَةَ بَيِّنَةُ الْمَالِكِ الْقَدِيمِ . فَلَمَّا أَنْ نَمْنَعُ ( وَبَعْدَ التَّسْلِيمِ نَقُولُ : لَا يَصِحُّ الثَّانِي هُنَاكَ إِلَّا بِفَسْخِ الْأَوَّلِ ، أَمَّا هَاهُنَا فَبِخِلَافِهِ ) ، وَلَآنَ بَيِّنَةُ الشَّافِعِ مُلْزِمَةٌ وَبَيِّنَةُ الْمُشْتَرِي غَيْرُ مُلْزِمَةٍ وَالْبَيِّنَاتُ لِلْإِلْزَامِ .

ترجمہ

فرمایا جب ان دونوں نے گواہی کو قائم کر دیا ہے تو طرفین کے نزدیک شفع کی گواہی کا اعتبار کیا جائے گا۔ جبکہ امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کے نزدیک خریدار کی گواہی کا اعتبار کیا جائے گا۔ کیونکہ خریدار کا گواہی مثبت ہونے میں زیادہ ہے۔ پس یہ شمن، بائع اور دشمن سے خریدنے والے کی شہادت کی طرح ہو جائے گا۔

طرفین کی دلیل یہ ہے کہ ان دونوں میں کوئی منافات نہیں ہے۔ پس دونوں کی بیع کو تسلیم کیا جائے گا۔ اور شفع کو ان دونوں میں سے کسی ایک کو لینے کا اختیار ہوگا۔ اور یہ حکم بائع و خریدار کے باہمی اختلاف سے الگ ہے۔ کیونکہ ان دونوں کے درمیان پہلے عقد کو ختم کیے بغیر دو عقد جاری نہیں ہو سکتے۔ اور اس جگہ شفع کے حق میں فتح کا ظاہر ہوتا نہیں ہے۔ اور وکیل سے بھی گواہی کا یہی طریقہ ہے۔ کیونکہ وہ بائع کی طرح ہے۔ اور مؤکل اس خریدار کی طرح ہے یہ کیسے ہو سکتا ہے۔ حالانکہ امام محمد علیہ الرحمہ کی روایت کے مطابق یہ منع ہے۔

البتہ جو مسئلہ دشمن سے خریداری کرنے کا ہے۔ اس میں ہمارا قول یہ ہے کہ سیر کبیر میں قدیم مالک کی گواہی کے معتبر ہونے کا بیان موجود ہے۔ پس ہم کو انکار کرنے کا حق حاصل ہے اور اس کو تسلیم کر لینے کے بعد ہم یہ کہتے ہیں۔ کہ وہاں پہلے عقد کو ختم کیے بغیر

دوسرا عقد درست نہ ہوگا۔ جبکہ اس جگہ ایسا نہیں ہے۔ کیونکہ شفعی گواہی کو لازم کرنے والا ہے۔ اور خریدار کا گواہی کو لازم کرنا نہیں ہے اور گواہیاں لازم کرنے کیلئے شروع ہوئی ہیں۔

شرح

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب کسی شخص نے دو مکان خریدے اور ایک شخص دونوں کا جار مطلق ہے وہ شفعہ کرتا ہے مشتری یہ کہتا ہے کہ میں نے دونوں آگے پیچھے خریدے ہیں یعنی دو عقودوں میں خریدے ہیں لہذا دوسرے مکان میں تمہیں شفعہ کرنے کا حق نہیں شفعی یہ کہتا ہے کہ دونوں مکان تم نے ایک عقد کے ذریعہ سے خریدے ہیں اور مجھے دونوں میں شفعہ کا حق ہے اس صورت میں مشتری کو یہ ثابت کرنا ہوگا کہ دو عقودوں کے ذریعہ خریدے ہیں ورنہ قول شفعی کا معتبر ہوگا۔ یو ہیں اگر مشتری یہ کہتا ہے کہ میں نے نصف مکان پہلے خریدی اس کے بعد نصف خریدی اور شفعی یہ کہتا ہے کہ پورا مکان ایک عقد سے خریدے تو شفعی کا قول معتبر ہے اور اگر مشتری یہ کہتا ہے کہ پورا مکان میں نے ایک عقد سے خریدے اور شفعی یہ کہتا ہے کہ آدھا آدھا کر کے دو مرتبہ میں لہذا میں صرف نصف مکان پر شفعہ کرتا ہوں تو اس میں مشتری کا قول معتبر ہے۔ اور جب شفعی یہ کہتا ہے کہ مشتری نے مکان کا ایک حصہ منہدم کر دیا اور مشتری اس سے انکار کرتا ہے تو مشتری کا قول معتبر ہے اور گواہ شفعی کے معتبر ہوں گے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)

بائع کا خریدار سے کم ثمن کا دعویٰ کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا ادَّعَى الْمُشْتَرِي ثَمَنًا وَادَّعَى الْبَائِعُ أَقْلَ مِنْهُ وَلَمْ يَقْبِضْ الثَّمَنَ أَخَذَهَا الشَّفِيعُ بِمَا قَالَهُ الْبَائِعُ وَكَانَ ذَلِكَ خَطَأً عَنِ الْمُشْتَرِي) ؛ وَهَذَا لِأَنَّ الْأَمْرَ إِنْ كَانَ عَلَى مَا قَالَ الْبَائِعُ فَقَدْ وَجَبَتْ الشَّفَعَةُ بِهِ ، وَإِنْ كَانَ عَلَى مَا قَالَ الْمُشْتَرِي فَقَدْ حَطَّ الْبَائِعُ بَعْضَ الثَّمَنِ ، وَهَذَا الْحَطُّ يَظْهَرُ فِي حَقِّ الشَّفِيعِ عَلَى مَا نُبَيِّنُ إِنْ شَاءَ اللَّهُ تَعَالَى ، وَلِأَنَّ السَّمْلَكَ عَلَى الْبَائِعِ بِإِيْجَابِهِ فَكَانَ الْقَوْلُ قَوْلَهُ فِي مَقْدَارِ الثَّمَنِ مَا يَقْبِضُ مُطَابَقَتُهُ فَيَأْخُذُ الشَّفِيعُ بِقَوْلِهِ .

ترجمہ

اور جب خریدار نے کسی قیمت کا دعویٰ کیا اور بائع نے اس سے کم قیمت کا دعویٰ کر دیا ہے جبکہ بائع اب تک قابض نہیں ہوا ہے تو بائع کا دعویٰ کردہ قیمت وہ اس کو مکان کو لے گا۔ اور خریدار کے ذمہ سے یہ کی ہو جائے گی۔ اور یہ مسئلہ اس دلیل کے سبب سے ہے کہ بات درست وہی ہو جو بائع کہنے والا ہے۔ تو شفعہ اسی مقدار کے مطابق ثابت ہوگا۔ اور جب خریدار کی کہی ہوئی بات کے مطابق حال ہے تو اب یقیناً بائع کچھ کم کرنے والا ہے اور یہ کہ شفعی کے حق میں بھی ظاہر ہو جائے گی۔ جس طرح ہم ان شاء اللہ تعالیٰ اس کی تفصیل کو آئندہ بیان کریں گے۔ اور یہ بھی دلیل ہے کہ بائع پر قبضہ کرنا یہ اس کے ایجاب کے سبب سے ہے تو اب جب اس کا مطالبہ

باقی رہ گیا ہے تو وہ ثمن کی مقدار کے بارے میں ہے۔ جس میں بائع کا قول معتبر ہوگا۔ اور شفیع بائع کی بیان کردہ قیمت کے مطابق وہ مکان لے گا۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب مشتری نے دعویٰ کیا کہ ثمن اتنا ہے اور بائع نے اُس سے کم ثمن کا دعویٰ کیا اس کی دو صورتیں ہیں بائع نے ثمن پر قبضہ کیا ہے یا نہیں۔ اگر قبضہ نہیں کیا ہے تو بائع کا قول معتبر ہے یعنی اُس نے جو کچھ بتایا شفیع اوتنے ہی میں لے گا۔ اور اگر بائع ثمن پر قبضہ کر چکا ہے تو مشتری کا قول معتبر ہے یعنی اگر شفیع لینا چاہے تو وہ ثمن ادا کرے۔ جس کو مشتری بتاتا ہے اور بائع کی بات نامعتبر ہے کہ جب وہ ثمن لے چکا ہے تو اس معاملہ میں اُس کا تعلق ہی کیا ہے۔ اور اگر بائع ثمن زیادہ بتاتا ہے اور مشتری کم بتاتا ہے اور یہ اختلاف بائع کے ثمن وصول کر لینے کے بعد ہے تو مشتری کی بات معتبر ہے اور ثمن پر قبضہ کرنے سے پہلے یہ اختلاف ہے تو بائع و مشتری دونوں پر حلف ہے جو حلف سے انکار کر دے اُس کے مقابل کی معتبر ہے اور اگر دونوں نے حلف کر لیا تو دونوں یعنی بائع و مشتری کے مابین بیع صحیح کر دی جائے گی مگر شفیع کے حق میں یہ بیع صحیح نہیں ہوگی وہ چاہے تو اتنے ثمن کے عوض میں لے سکتا ہے جس کو بائع نے بتایا۔

بائع کا زائد قیمت کہنے کی صورت میں دونوں سے قسم لینے کا بیان

قَالَ (وَلَوْ ادَّعى الْبَائِعُ الْأَكْثَرَ يَتَحَالَفَانِ وَيَتَرَاذَانِ، وَابْتِهَمَا نَكَلًا ظَهَرَ أَنَّ الثَّمَنَ مَا يَقُولُهُ الْآخَرُ فَيَأْخُذُهَا الشَّفِيعُ بِذَلِكَ، وَإِنْ حَلَفَا يَفْسُخُ الْقَاضِي الْبَيْعَ عَلَى مَا عُرِفَ وَيَأْخُذُهَا الشَّفِيعُ بِقَوْلِ الْبَائِعِ)؛ لِأَنَّ فُسْخَ الْبَيْعِ لَا يُوجِبُ بَطْلَانَ حَقِّ الشَّفِيعِ.  
قَالَ (وَإِنْ كَانَ كَبُضَ الثَّمَنِ أَخَذَ بِمَا قَالَ الْمُشْتَرِي إِنْ شَاءَ وَلَمْ يَلْتَفِتْ إِلَى قَوْلِ الْبَائِعِ)؛ لِأَنَّهُ لَمَّا اسْتَوَلَى الثَّمَنُ انْتَهَى حُكْمُ الْعَقْدِ، وَخَرَجَ هُوَ مِنَ الْبَيِّنِ وَصَارَ هُوَ كَالْأَجْنَبِيِّ وَيَبْقَى الْاِخْتِلَافُ بَيْنَ الْمُشْتَرِي وَالشَّفِيعِ، وَقَدْ بَيَّنَّاهُ.

ترجمہ

فرمایا اور جب بائع زیادہ قیمت کا دعویٰ کیا ہے تو وہ دونوں قسم اٹھائیں گے اور عقد کو بدل دیا جائے گا۔ اور ان دونوں میں سے جس نے بھی قسم کا انکار کیا وہ بھی سمجھا جائے گا۔ کہ قیمت وہی ہے جو دوسرا قسم اٹھانے والا کہتا ہے۔ پس شفیع اسی قیمت کے مطابق مکان لے گا۔ اور جب ان دونوں نے قسم اٹھائی تو قاضی بیع کو ختم کر دے گا۔ جس طرح کتاب دعویٰ میں بتا دیا گیا ہے۔ اور شفیع بائع کے قول کے مطابق مکان کو لینے والا ہوگا۔ کیونکہ بیع کے صحیح ہونے کی وجہ سے شفیع کا حق باطل نہ ہوگا۔

اور جب بائع قیمت پر قبضہ کر چکا ہے تو شفیع جب چاہے اس خریدار کی بیان کردہ قیمت پر مکان لے گا۔ اور وہ بائع کی بات پر

کوئی توجہ نہ کرے گا۔ کیونکہ جب بائع قیمت کو وصول کر چکا ہے۔ تو عقد کا حکم مکمل ہو چکا ہے۔ اور وہ بائع کے درمیان نکل کر اجنبی کی طرح ہو جائے گا۔ اور اب اختلاف بائع و خریدار کے درمیان باقی رہے گا۔ اور اس کو ہم بیان کرتے ہیں۔

شرح

اور جب مشتری یہ کہتا ہے کہ یہ پورا مکان میں نے دو عقد کے ذریعے سے خریدا ہے یعنی پہلے یہ حصہ اتنے میں خریدا اس کے بعد یہ حصہ اتنے میں خریدا اور شفیع یہ کہتا ہے کہ تم نے پورا مکان ایک عقد سے خریدا ہے تو شفیع کا قول معتبر ہے اور اگر کسی کے پاس گواہ ہوں تو گواہ مقبول ہیں اور اگر دونوں گواہ پیش کریں اور گواہوں نے وقت نہیں بیان کیا تو مشتری کے گواہ معتبر ہیں۔

اور جب ایک شخص نے مکان خریدا شفیع نے شفیع کا دعویٰ کیا اور مشتری نے اس کا ثمن ایک ہزار بتایا تھا شفیع نے ایک ہزار دے کر لیا پھر شفیع کو گواہ ملے جو کہتے ہیں اس نے پانسویں خریدا تھا یہ گواہ سنے جائیں گے اور اگر مشتری کے کہنے کی شفیع نے تصدیق کر لی تھی تو اب یہ گواہ نہیں سنے جائیں گے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفیع، بیروت)

مکان بیچ کر اس کی قیمت پر قبضہ کرنے کا بیان

وَلَوْ كَانَ نَقْدُ الثَّمَنِ غَيْرَ ظَاهِرٍ لَفَقَالَ الْبَائِعُ بَعْتُ الدَّارَ بِأَلْفٍ وَقَبَضْتُ الثَّمَنَ يَأْخُذُهَا  
الشَّفِيعُ بِأَلْفٍ ؛ لِأَنَّهُ لَمَّا بَدَأَ بِالْإِقْرَارِ بِالْبَيْعِ تَعَلَّقَتْ الشَّفْعَةُ بِهِ ، فَبَقُولِهِ بَعْدَ ذَلِكَ  
قَبَضْتُ الثَّمَنَ يُرِيدُ اسْقَاطَ حَقِّ الشَّفِيعِ قَبْرُودٌ عَلَيْهِ .

وَلَوْ قَالَ قَبَضْتُ الثَّمَنَ وَهُوَ أَلْفٌ لَمْ يُلْتَفَتْ إِلَى قَوْلِهِ ؛ لِأَنَّهُ بِالْأَوَّلِ وَهُوَ الْإِقْرَارُ بِقَبْضِ  
الثَّمَنِ خَرَجَ مِنَ الْبَيْعِ وَسَقَطَ اعْتِبَارُ قَوْلِهِ فِي مِقْدَارِ الثَّمَنِ

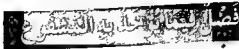
ترجمہ

اور جب قیمت کو ادا کرنا واضح نہ ہو تو اس صورت میں بائع اس طرح کہے کہ میں ایک ہزار کے بدلے میں گھر کو بیچ کر اس کی قیمت پر قبضہ بھی کر لیا ہے اور اب شفیع اس مکان کو ایک ہزار میں لے گا۔ کیونکہ جب بائع نے بیچ کے اقرار کے ساتھ شروع کیا ہے تو شفیع اس کے اقرار کے ساتھ ثابت ہو چکا ہے۔ اور اس کے بعد بائع قیمت پر قبضہ کتنے کا کہتے ہوئے ختم کرنا چاہتا ہے پس یہ اسی پر واپس کر دیا جائے گا اور جب بائع نے اس طرح کہا ہے کہ میں نے قیمت پر قبضہ کر لیا ہے اور وہ ایک ہزار ہے تب بھی اس کی بات پر کوئی توجہ نہ کی جائے گی۔ کیونکہ پہلے یعنی قیمت کے قبضے کا اقرار کرتے ہوئے بائع درمیان سے خارج ہونے والا ہے اور قیمت کی مقدار کے بارے میں اس کی بات کا اعتبار ختم ہو چکا ہے۔

شرح

علامہ ابن محمود باہر ترقی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور بائع کا ثمن پر قبضہ کرنا ظاہر نہ ہو اور مقدار ثمن میں اختلاف ہو اس کی دو

صورتیں ہیں۔ بائع نے ثمن پر قبضہ کرنے کا اقرار کیا ہے یا نہیں اگر اقرار نہیں کیا ہے تو اس کا حکم وہی ہے جو قبضہ نہ کرنے کی صورت میں ہے۔ اور اگر اقرار کر لیا ہے اور مشتری زیادہ کا دعویٰ کرتا ہے اور جائداد اس کے قبضہ میں ہے تو اس کی پھر دو صورتیں ہیں پہلے مقدار ثمن کا اقرار کیا پھر قبضہ کا یا اس کا عکس ہے یعنی پہلے قبضہ کا اقرار کیا پھر مقدار کا اگر پہلی صورت ہے مثلاً یوں کہا کہ اس مکان کو میں نے ہزار روپے میں بیچا اور ثمن پر قبضہ پالیا شیخ ایک ہزار میں لے گا اور مشتری جو ایک ہزار سے زیادہ ثمن بتاتا ہے اس کا اعتبار نہیں اور اگر دوسری صورت ہے یعنی پہلے قبضہ کا اقرار ہے پھر مقدار ثمن کا مثلاً یوں کہا کہ مکان میں نے بیچ دیا اور ثمن پر قبضہ کر لیا اور ثمن ایک ہزار ہے تو اس صورت میں مشتری کی بات معتبر ہے۔ (عمانیہ شرح الہدایہ، کتاب شفعہ، ہیروت)



## ﴿یہ فصل اخذ مشفوع کے بیان میں ہے﴾

### فصل اخذ مشفوع کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود باری حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مصنف علیہ الرحمہ نے اس سے پہلے مشفوع کو بیان کیا ہے کیونکہ وہی اصل ہے اور مقصود وہی ہے۔ جبکہ مشفوع کے بدلے میں جو قیمت لی جاتی ہے یہ اس کی فرغ ہے اصل نہیں ہے پس اصل کا حق یہ تھا کہ اس کو مقدم ذکر کیا ہے اور فرغ کو اس کے بعد ذکر کیا جائے۔ (مناہیہ شرح الہدایہ، ج ۱۳، ص ۳۶۶، بیروت)

### خریدار کے حق میں کمی کا حق شفیع کیلئے بھی ہونے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا حَطَّ الْبَائِعُ عَنِ الْمُشْتَرِي بَعْضَ الثَّمَنِ يَسْقُطُ ذَلِكَ عَنِ الشَّفِيعِ ، وَإِنْ حَطَّ جَمِيعَ الثَّمَنِ لَمْ يَسْقُطْ عَنِ الشَّفِيعِ ) لِأَنَّ حَطَّ الْبَعْضِ يُلْتَحِقُ بِأَصْلِ الْعَقْدِ فَيُظْهِرُ فِي حَقِّ الشَّفِيعِ ، لِأَنَّ الثَّمَنَ مَا بَقِيَ ، وَكَذَا إِذَا حَطَّ بَعْدَ مَا أَخَذَهَا الشَّفِيعُ بِالثَّمَنِ يَحُطُّ عَنِ الشَّفِيعِ حَتَّى يَرْجِعَ عَلَيْهِ بِذَلِكَ الْقَدْرِ ، بِخِلَافِ حَطِّ الْكُلِّ ، لِأَنَّهُ لَا يُلْتَحِقُ بِأَصْلِ الْعَقْدِ بِحَالٍ وَقَدْ بَيَّنَّا فِي الْبُيُوعِ .

ترجمہ

اور جب بائع خریدار کے ذمہ پر لازم کردہ قیمت میں کچھ کم کر دیا ہے تو وہ شفیع کے ذمہ سے بھی ساقط ہو جائے گی۔ اور جب بائع نے ساری قیمت معاف کر دی ہے تو شفیع کے ذمہ سے کچھ بھی ساقط نہ ہوگا۔ کیونکہ بعض کی یہ اصل عقد کے ساتھ مل جانے والی ہے پس یہی کمی شفیع کے حق میں ظاہر ہوگی۔ کیونکہ بقیہ قیمت ہے اور اسی طرح جب ساری قیمت کے بدلے میں شفیع کیلئے لینے کے بعد بائع نے کمی کر دی ہے تو اب شفیع کے ذمہ سے کچھ بھی کم ہو جائے گا اور شفیع اس مقدار کے مطابق خریدار سے واپس لے گا۔ یہ خلاف اس کے کہ جب ساری قیمت معاف کر دی جائے کیونکہ وہ کسی طرح بھی اصل عقد کے ساتھ ملنے والی نہیں ہے۔ جس طرح ہم بیوع کے اندر اس کو بیان کرتے ہیں۔

شرح

یہ بیان کیا جا چکا کہ مشتری نے جن دامنوں میں جائیداد خریدی ہے شفیع کو اسے ہی میں ملے گی مگر بعض مرتبہ عقد کے بعد دشمن



میں کی بیشی کر دی جاتی ہے اور بعض مرتبہ اس چیز میں کی بیشی ہو جاتی ہے یہاں یہ بیان کرنا ہے کہ اس کی بیشی کا اثر شفع پر ہوگا یا نہیں۔ اگر بائع نے عقد کے بعد شفع میں کچھ کی کر دی تو چونکہ یہ کسی اصل عقد کے ساتھ ملحق ہوتی ہے جس کا بیان کتاب الطبع 3C میں گزر چکا ہے لہذا شفع کے حق میں بھی اس کی کا اعتبار ہوگا یعنی اس کی کے بعد جو کچھ باقی ہے اس کے بدلے میں شفع اس جائیداد کے لئے اور اگر بائع نے پورا شفع ساتھ کر دیا تو اس کا اعتبار نہیں یعنی شفع کو پورا شفع دینا ہوگا۔

خریدار کے بائع کیلئے قیمت میں اضافہ کرنے کا بیان

وَإِنْ زَادَ الْمُشْتَرِي لِبَائِعِهِ لَمْ يَلْزَمْ الزِّيَادَةُ فِي حَقِّ الشَّفِيعِ (لِأَنَّ فِي اِغْتِيَابِ الزِّيَادَةِ ضَرُورًا بِالشَّفِيعِ لِاسْتِحْقَاقِهِ الْأَخَذَ بِمَا ذُوْنَهَا).

بِخِلَافِ الْحَقِّ لِأَنَّ فِيهِ مَسْفَعَةٌ لَهُ، وَنَظِيرُ الزِّيَادَةِ إِذَا جَدَّدَ الْعَقْدَ بِأَكْثَرِ مِنَ الثَّمَنِ الْأَوَّلِ لَمْ يَلْزَمْ الشَّفِيعَ حَتَّى كَانَ لَهُ أَنْ يَأْخُذَهَا بِالْثَمَنِ الْأَوَّلِ لِمَا بَيَّنَّا كَذَا هَذَا.

ترجمہ

اور جب خریدار نے بائع کیلئے کچھ قیمت میں اضافہ کیا ہے تو یہ زیادتی شفع کے حق میں لازم نہ ہوگی۔ کیونکہ زیادتی کا اعتبار کرنے میں شفع کا نقصان ہے۔ کیونکہ شفع اس سے تموزا لینے کا حقدار ہے۔ برخلاف کی کے کیونکہ اس میں شفع کیلئے فائدہ ہے اور زیادتی کی مثال اس طرح ہے کہ جب خریدار نے پہلی قیمت میں اضافہ کر کے عقد میں جدت پیدا کی تو ایسی زیادتی شفع پر لازم نہ ہوگی۔ اور اس کو پہلی قیمت دینے کا اختیار ہوگا۔ اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ اور مسئلہ بھی اسی کی طرح ہے۔

شرح

اور جب مشتری یہ کہتا ہے کہ یہ پورا مکان میں نے دو عقد کے ذریعہ سے خریدا ہے۔ یعنی پہلے یہ حصہ اسے میں خریدا اس کے بعد یہ حصہ اسے میں خریدا اور شفع یہ کہتا ہے کہ تم نے پورا مکان ایک عقد سے خریدا ہے تو شفع کا قول معتبر ہے اور اگر کسی کے پاس گواہ ہوں تو گواہ مقبول ہیں اور اگر دونوں گواہ پیش کریں اور گواہوں نے وقت نہیں بیان کیا تو مشتری کے گواہ معتبر ہیں۔

اور ایک شخص نے مکان خریدا شفع نے شفع کا دعویٰ کیا اور مشتری نے اس کا شفع ایک ہزار بتایا تھا شفع نے ایک ہزار دے کر لے لیا پھر شفع کو گواہ ملے جو کہتے ہیں اس نے پانسو میں خریدا تھا یہ گواہ سنے جائیں گے اور اگر مشتری کے کہنے کی شفع نے تصدیق کر لی تھی تو اب یہ گواہ نہیں سنے جائیں گے۔ (نواوی ہندیہ، کتاب شفع، بیروت)

سامان کے بدلے لگھر خریدنے پر شفع پر قیمت لازم ہونے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ اشْتَرَى دَارًا بَعْرَضٍ أَخَذَهَا الشَّفِيعُ بِقِيمَتِهِ)؛ لِأَنَّهُ مِنْ ذَوَاتِ الْقِيمِ (وَإِنْ اشْتَرَاهَا بِمَكِيلٍ أَوْ مَوْزُونٍ أَخَذَهَا بِمِقْلِهِ)؛ لِأَنَّهُمَا مِنْ ذَوَاتِ الْأَمْثَالِ.

وَهَذَا لِأَنَّ الشَّرْعَ أَتَتْ لِلشَّيْءِ وَلَايَةُ التَّمَلُّكِ عَلَى الْمُشْتَرَى بِمَنْحِهِ مَا تَمَلَّكَهُ  
فَبَرَأَ بِالتَّقْدِيرِ الْمُتَمَكِّنِ كَمَا فِي الْإِتْلَافِ وَالْعَدَدِيِّ الْمُتَقَارِبِ مِنْ ذَوَاتِ الْأَمْثَالِ .  
(وَأِنْ بَاعَ عَقَارًا بِعَقَارٍ أَخَذَ الشَّيْءُ كُلَّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا بِقِيَمَةِ الْآخَرِ) ؛ لِأَنَّهُ بَذَلَهُ وَهُوَ  
ذَوَاتُ الْقِيَمِ فَيَأْخُذُهُ بِقِيَمَتِهِ :

ترجمہ

اور جب کسی بندے نے کوئی مکان سامان کے بدلے میں خریدا ہے تو شفع اس کو سامان کی قیمت دیکر اس کے بدلے لے گا۔  
کیونکہ سامان ذوات قیم میں سے ہے اور جب کسی شخص نے کیلی یا موزونی چیز کے بدلے میں کوئی مکان خریدا ہے تو شفع اس مکان و  
اس کی شل سے خرید لے گا۔ کیونکہ کیلی و موزونی اشیاء یہ ذوات امثال میں سے ہیں۔ اور یہ اس سبب سے ہے کہ شریعت نے شفع  
کیلے خریدار پر اس کی ملکیت کی شل ولایت حرمک کو ثابت کیا ہے۔ تو اس کیلئے تلف کی مقدار کے برابر رعایت دی جائے گی۔ اور  
عددی متقارب بھی ذوات امثال میں سے ہے۔ اور جب کسی شخص نے زمین کے بدلے میں کوئی زمین بیچ دی ہے تو شفع ان میں  
سے ہر ایک کو دوسری قیمت کے بدلے میں لینے والا ہوگا۔ کیونکہ ہر ایک دوسرے کا بدلہ ہے اور وہ ذوات قیم میں سے ہے پس شفع  
اس کی قیمت کے بدلے میں اس کو لینے والا ہوگا۔

مختلف الاجناس اشیاء کے بدلے میں لزوم قیمت کا بیان

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ ایک شخص نے مکان خریدا اور اسے خود اس مشتری نے منہدم کر دیا یا کسی دوسرے  
شخص نے منہدم کر دیا ہے تو شمن کو زمین اور بنی ہوئی عمارت کی قیمت پر تقسیم کریں۔ زمین کے مقابل میں شمن کا جتنا حصہ آئے وہ  
دے کر زمین لے لے اور اگر وہ عمارت خود منہدم ہو گئی کسی نے گرائی نہیں تو شمن کو اس زمین اور اس ملکہ پر تقسیم کریں جو حصہ زمین  
کے مقابل میں پڑے اس کے عوض میں زمین کو لے لے۔

اور آگ سے وہ مکان جل گیا اور کوئی سامان باقی نہ رہا یا سیلاب ساری عمارت کو بہا لے گیا تو پورے شمن کے عوض میں شفع  
اس زمین کو لے سکتا ہے۔ مشتری نے صرف عمارت بیچ دی اور زمین نہیں بیچی ہے مگر عمارت ابھی قائم ہے تو شفع اس بیع کو توڑ سکتا  
ہے اور عمارت و زمین دونوں کو بذریعہ شفع لے سکتا ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفع، بیروت)

اور جب مشتری یا کسی دوسرے نے عمارت منہدم کر دی ہے یا وہ خود گر گئی اور ملکہ موجود ہے شفع یہ چاہتا ہے کہ شفع میں اس  
سامان کو بھی لے لے وہ ایسا نہیں کر سکتا بلکہ صرف زمین کو لے سکتا ہے۔ یو ہیں اگر مشتری نے مکان میں سے دروازے نکلا کر بیچ  
ڈالے تو شفع ان دروازوں کو نہیں لے سکتا بلکہ دروازوں کی قیمت کی قدر زمین سے کم کر کے مکان کو شفع میں لے سکتا ہے۔ مکان کا  
کچھ حصہ دریا نہ ہو گیا کہ اس حصہ میں دریا کا پانی جاری ہے تو بقیہ کو حصہ شمن کے مقابل میں شفع لے سکتا ہے۔

اور جب کسی شخص نے زمین خریدی جس میں درخت ہیں اور درختوں میں پھل لگے ہوئے ہیں اور مشتری نے پھل بھی اپنے لیے شرط کر لیے ہیں اور اس میں شفعہ ہوا اگر پھل اب بھی موجود ہیں تو شفعہ زمین و درخت اور پھل سب کو لے گا اور اگر پھل نوت چکے ہیں تو صرف زمین و درخت لے گا اور پھلوں کی قیمت ٹخن سے کم کر دی جائے گی۔ اور اگر خریدنے کے بعد پھل آئے اس میں چند صورتیں ہیں ابھی تک درخت بائع ہی کے قبضہ میں تھے کہ پھل آگئے تو شفعہ پھلوں کو بھی لے گا اور پھل توڑ لیے ہوں تو ان کی قیمت کی مقدار ٹخن سے کم کی جائے گی۔ اور اگر مشتری کے قبضہ کرنے کے بعد پھل آئے اور پھل موجود ہیں تو شفعہ پھلوں کو بھی لے گا اور ٹخن میں اضافہ نہیں کیا جائے گا اور اگر مشتری نے توڑ کر بیچ ڈالے یا کھا لیے تو شفعہ کو زمین و درخت ملے گا اور ٹخن میں کچھ کمی نہیں کی جائے گی۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت)

ادھار قیمت پر فروخت کردہ مکان میں شفعہ کے اختیار کا بیان

قَالَ (وَإِذَا بَاعَ بَشَرٌ مُّوجِبًا لِلشَّفْعِ الْخِيَارَ، إِنْ شَاءَ أَخَذَهَا بِشَرِّهَا، وَإِنْ شَاءَ صَبَرَ حَتَّى يَنْقَضِيَ الْأَجَلُ ثُمَّ يَأْخُذُهَا، وَلَيْسَ لَهُ أَنْ يَأْخُذَهَا فِي الْحَالِ بِشَرِّ مُّوجِبًا) وَقَالَ زُفَرٌ: لَهُ ذَلِكَ، وَهُوَ قَوْلُ الشَّافِعِيِّ فِي الْقَدِيمِ؛ لِأَنَّهُ كَوْنُهُ مُّوجِبًا وَصَفٌ فِي الثَّمَنِ كَالزَّيَاةِ وَالْأَخِذِ بِالشَّفْعَةِ بِهِ فَيَأْخُذُ بِأَصْلِهِ وَوَصْفِهِ كَمَا فِي الزُّيُوفِ. وَلَيْسَ أَنْ الْأَجَلَ إِنَّمَا يَنْبَغُ بِالشَّرْطِ، وَلَا شَرْطَ فِيمَا بَيْنَ الشَّفْعِ وَالْبَائِعِ أَوْ الْمُتَبَاعِ، وَلَيْسَ الرِّضَا بِهِ فِي حَقِّ الْمُشْتَرِي رِضَا بِهِ فِي حَقِّ الشَّفْعِ لِتَقَاوُتِ النَّاسِ فِي الْمَلَاءَةِ، وَلَيْسَ الْأَجَلَ وَصَفَ الثَّمَنِ؛ لِأَنَّهُ حَقُّ الْمُشْتَرِي؛ وَلَوْ كَانَ وَصْفًا لَهُ لَتَبِعَهُ فَيَكُونُ حَقًّا لِلْبَائِعِ كَمَا لَثَمَنِ وَصَارَ كَمَا إِذَا اشْتَرَى شَيْئًا بِشَرِّ مُّوجِبًا ثُمَّ وَلَّاهُ غَيْرَهُ لَا يَنْبَغُ الْأَجَلَ إِلَّا بِالذِّكْرِ كَذَا هَذَا،

ترجمہ

اور جب کسی شخص نے ادھار قیمت کے بدلے میں مکان کو بیچا ہے تو شفعہ کیلئے اختیار ہوگا کہ وہ چاہے تو قیمت و مکان کو لے اور اگر وہ چاہے تو مدت مکمل ہونے تک ٹھہر جائے۔ جبکہ شفعہ کو اسی حالت میں ادھار کی قیمت پر مکان لینے کا اختیار نہ ہوگا۔ حضرت امام زفر علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ شفعہ کیلئے اسی حالت میں ادھار کی قیمت پر مکان لینے کا اختیار ہوگا۔ اور امام شافعی علیہ الرحمہ کا قدیمی قول بھی اسی طرح ہے۔ کیونکہ قیمت کا ماحول ہونا نہ کھوئے ہونے کی طرح ایک وصف ہے اور شفعہ میں ٹخن ہی کے بدلے میں لینا ہے۔ پس شفعہ کو بیچ کی اصل اور اس کے وصف کے ساتھ لے گا۔ جس طرح زیوف والے مسئلہ میں بیان کر آئے ہیں

ہماری دلیل یہ ہے کہ مدت شرط کے ساتھ ثابت ہوتی ہے۔ جبکہ شفع اور بائع یا خریدار کے درمیان کوئی شرط نہیں ہے۔ اور خریدار کے حق میں ادھار کی رضامندی کا ہونا یہ شفع کے حق میں رضامندی نہیں ہے۔ کیونکہ مالدار ہونا یہ لوگوں میں مختلف ہوتا ہے اور مدت یہ قیمت کا وصف نہیں ہے۔ کیونکہ قیمت مشتری کا حق ہے۔ اور جب اجل قیمت کا وصف ہوتا تو وہ قیمت کے تابع ہوتا اور قیمت کی طرح وہ بھی بائع کا حق ہوتا چاہے اور یہ اسی طرح ہو جائے گا کہ جب کسی شخص نے ادھار قیمت کے بدلے میں کوئی چیز خریدی ہے اور اس کے بعد اس نے اس کی بیع تولیہ کر لی ہے تو اب کی تصریح کی شرط کے سوا مدت ثابت نہ ہوگی۔ اور یہاں اس مسئلہ بھی اسی طرح کا حکم ہے۔

شرح

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب مشتری یہ کہتا ہے کہ میں نے شخص مقل کے عوض میں خریدا ہے یعنی شخص ابھی واجب الادا ہے اور شفع کہتا ہے کہ میں مقل کے عوض میں خریدا ہے یعنی فوراً واجب الادا نہیں ہے اس کے لیے کوئی میعاد مقرر ہے تو مشتری کا قول مستحکم ہے۔ (تاویلی ہندیہ، کتاب شفع، بیروت)

شفع کا نفدی سے مکان لینے پر قیمت کا مشتری سے ساقط ہو جانے کا بیان

ثُمَّ إِنْ أَخَذَهَا بِشَمْنٍ حَالَ مِنَ الْبَائِعِ مَقَطَ الثَّمَنِ عَنِ الْمُشْتَرِي لِمَا بَيَّنَّا مِنْ قَبْلُ ، وَإِنْ أَخَذَهَا مِنَ الْمُشْتَرِي رَجَعَ الْبَائِعُ عَلَى الْمُشْتَرِي بِشَمْنٍ مُوجِبٍ كَمَا كَانَ ، لِأَنَّ الشَّرْطَ الْإِدْعَى جَرَى بَيْنَهُمَا لَمْ يَطْلُبْ بِأَخْذِ الشَّفِيعِ فَيَقْبِي مُوجِبَهُ قَصَارَ كَمَا إِذَا بَاعَهُ بِشَمْنٍ حَالَ وَقَدْ اشْتَرَاهُ مُوجِبًا ، وَإِنْ اخْتَارَ الْإِنْتِظَارَ لَهُ ذَلِكَ ، لِأَنَّ لَهُ أَنْ لَا يَلْتَزِمَ زِيَادَةُ الضَّرَرِ مِنْ حَيْثُ النَّقْدِيَّةُ ، وَقَوْلُهُ فِي الْكِتَابِ وَإِنْ شَاءَ صَبَرَ حَتَّى يَنْقَضِيَ الْأَجَلُ مُرَادُهُ الصَّبْرُ عَنِ الْأَخْذِ ، أَمَا الطَّلَبُ عَلَيْهِ فِي الْحَالِ حَتَّى لَوْ سَكَتَ عَنْهُ بَطَلَتْ شَفَعَتُهُ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَمُحَمَّدٍ خِلَافًا لِقَوْلِ أَبِي يُوصَفُ الْآخِرُ ، لِأَنَّ حَقَّ الشَّفَعَةِ إِنَّمَا يَبْتَدِئُ بِالنَّبِيْعِ ، وَالْأَخْذُ يَتَرَاخَى عَنِ الطَّلَبِ ، وَهُوَ مُتِمِّكِنٌ مِنَ الْأَخْذِ فِي الْحَالِ بَأَن يُؤَدَّى الثَّمَنَ حَالًا فَيَشْتَرِطُ الطَّلَبُ عِنْدَ الْعِلْمِ بِالْبَيْعِ .

ترجمہ

اور جب شفع نے وہ مکان نقد قیمت کے ساتھ لے لیا ہے تو خریدار کے ذمہ سے وہ شخص ساقط ہو جائے گی۔ اسی دلیل کے مطابق جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ اور جب شفع نے وہ مکان خریدار سے لیا ہے تو بائع حسب سابق خریدار پر ادھار کی قیمت کیلئے

رجوع کرے گا۔ کیونکہ بائع اور مشتری کے درمیان منعقدہ شرط شفع کے نقد لینے کے سبب باطل نہ ہوئی ہے۔ پس حکم بھی باقی رہے گا تو یہی اسی طرح ہو جائے گا کہ جب کسی نے کوئی چیز ادھا خرید کر اس کو نقد کے بدلے میں فروخت کر دیا ہے اور جب شفع نے ممبر کا یاد انتظار کیا تو یہ اس کا حق ہے۔ کیونکہ نقد ادا ہو چکا ہے کہ زیادہ نقصان سے نہ خریدنا یہ بھی اس کا اختیار ہے۔

اور ماتن کے قول کے رد اگر وہ چاہے تو مبرحتی کہ مدت پوری ہو جائے۔ اس سے مراد یہ ہے ممبر کیا جائے۔ البتہ جہاں تک طلب کا مسئلہ ہے تو وہ اسی حالت میں ضروری ہے۔ حتیٰ کہ جب شفع نے طلب سے خاموشی کو اختیار کیا تو طرفین کے مطابق اس کا شفعہ باطل ہو جائے گا۔ بہ خلاف امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کے دوسرے قول کے کیونکہ حق شفعہ بیع کے ساتھ ثابت ہوتا ہے۔ اور اس کا یہ تا یہ طلب سے مؤخر ہوتا ہے۔ اور شفعہ نقد قیمت ادا کر کے اسی حالت میں مکان لینے پر قدرت رکھنے والا ہے۔ پس علم بہ بیع کے وقت صرف طلب کی شرط ہوگی۔

### قیمت کیلئے تقریر مدت کے سبب اختیار شفع کا بیان

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب عقد بیع میں ضمن کی ادا کے لیے کوئی میعاد مقرر تھی تو شفع کو اختیار ہے کہ ابھی ضمن دے کر مکان لے لے اور چاہے تو میعاد پوری ہونے کا انتظار کرے جب میعاد پوری ہو اس وقت ضمن ادا کر کے چیز لے اور یہ نہیں کر سکتا کہ چیز تو اب لے اور ضمن میعاد پوری ہونے پر ادا کرے۔ مگر دوسری صورت میں جو انتظار کرنے کے لیے کہا گیا اس کا یہ مطلب نہیں کہ شفعہ طلب کرنے میں انتظار کرے اگر طلب شفعہ میں دیر کر لیا تو شفعہ ہی باطل ہو جائے گا بلکہ شفعہ تو اسی وقت طلب کر لیا اور جب اس وقت لے گا جب میعاد پوری ہوگی۔ اور پہلی صورت میں کہ اسی وقت ضمن ادا کر کے لے اگر اس نے وہ ضمن بائع کو دیا تو مشتری سے بائع کا مطالبہ ساقط ہو گیا اور اگر مشتری کو دیا تو مشتری کو اختیار ہے کہ وہ بائع کو اس وقت دے جب میعاد پوری ہو جائے بائع اس سے ابھی مطالبہ نہیں کر سکتا۔ (در مختار، کتاب شفعہ، ہیروت)

ذخیرہ میں فرمایا، اگر تمام ضمن ساقط کر دے یا بہہ کر دے یا اس کو بری کر دے اگر ضمن پر اپنے قبضہ سے قبل کرے تو سب صحیح ہے اور یہ ضمن چھوڑنا اصل عقد سے ملحق نہ ہوگا، بدائع کے شفعہ میں ہے اگر بائع نے مشتری سے کل ضمن ساقط کئے تو وہ شفعہ سے ساقط نہ ہوں گے کیونکہ کل ضمن کا اسقاط اصل عقد سے ملحق نہ ہوتا کیونکہ اگر اصل بیع سے ملحق ہو تو بیع باطل ہو جائے، اس لئے کہ وہ بیع بلا ضمن قرار پائیگی، تو وہ فسخی کے حق میں اسقاط نہ ہوگا، مشتری کے حق میں صحیح ہوگا اور مشتری کو ضمن سے برأت ہوگی۔

بائع نے کہا میں نے تجھے یہ چیزیں دواہم کے بدلے فروخت کی اور میں نے تجھے وہ دس بہہ کئے پھر مشتری نے بیع قبول کر لی تو بیع صحیح ہوگی اور مشتری ضمن سے بری نہ ہوگا جبکہ ضمن کا وجوب بیع کو قبول کرنے کے بعد ہوتا ہے اگر قبول کرنے سے قبل مشتری کو بری کر دے تو یہ سب سے قبل بری کرنا ہوگا جو کہ صحیح نہیں ہے۔ (فتاویٰ شامی، کتاب شفعہ، ہیروت)

ذمی کا شراب و خنزیر کے بدلے میں مکان خریدنے کا بیان

قَالَ (وَإِنْ اشْتَرَى ذِمِّيَّ بِخَمِيرٍ أَوْ خِنْزِيرٍ ذَارًا وَفَضِّلَهَا ذِمِّيَّ أَخَذَهَا بِمِثْلِ الْخَمِيرِ وَفِيْمَةِ

الْخَمْرُ بِرِ) لِأَنَّ هَذَا الْمُبْتِغَ مُقْتَضٍ بِالصَّعَةِ لِهَيْمًا بَيْنَهُمْ، وَحَقُّ الشُّقْعَةِ بَعْمُ الْمُسْلِمِ  
وَالذَّمِّي، وَالْخَمْرُ لَهُمْ كَالْعَلِّ لَنَا وَالْخَمْرُ كَالشَّيْءِ، فَيَأْخُذُ فِي الْأَوَّلِ بِالْمِثْلِ وَالثَّانِي  
بِالْهَيْمَةِ.

قَالَ (وَأِنْ كَانَ شَيْعُمَهَا مُسْلِمًا أَخَذَهَا بِقِيَمَةِ الْخَمْرِ وَالْخَمْرُ) أَمَّا الْخَمْرُ فَظَاهِرٌ،  
وَكَلَّا الْخَمْرُ لَا مِثْلَ الْخَمْرِ وَالْمُسْلِمِ فِي حَقِّ الْمُسْلِمِ فَالْتَحَقَّ بِغَيْرِ الْيَمِينِيِّ، وَإِنْ  
كَانَ شَيْعُمَهَا مُسْلِمًا وَذِمَّتُهَا أَخَذَ الْمُسْلِمُ بِصَفْهَا بِصَفِ قِيَمَةِ الْخَمْرِ وَالذَّمِّي بِصَفْهَا  
بِصَفِ مِثْلِ الْخَمْرِ اغْتِنَارًا لِلْمُبْتِغِ بِالْكُلِّ، فَلَوْ أَسْلَمَ الذَّمِّي أَخَذَهَا بِصَفِ قِيَمَةِ  
الْخَمْرِ لِقَبْضِهِ عَنْ تَمْلِيكِ الْخَمْرِ وَبِالْإِسْلَامِ يَتَأَكَّدُ حَقُّهُ لَا أَنْ يَبْطُلَ، فَصَارَ كَمَا إِذَا  
اشْتَرَاهَا بِحُرٍّ مِنْ رُطْبٍ فَحَضَرَ الشُّلُوعَ بَعْدَ انْقِطَاعِهِ يَأْخُذُ بِقِيَمَةِ الرُّطْبِ كَلَّا هَذَا.

ترجمہ

اور جب کسی ذمی شخص نے شراب یا خمر کے بدلے میں کوئی مکان خریدا ہے اور اس کا شفع بھی ذمی ہے تو وہ شراب کی مثل اور  
خمر کی مثل قیمت دیکر اس مکان کو لینے والا ہوگا۔ کیونکہ اصل ذمہ کے نزدیک اس طرح کی بیع کے صحیح ہونے کا فیصلہ کیا جاتا ہے۔ اور  
شفعہ کے مقدار ہونے میں مسلمان اور ذمی یہ دونوں عام ہیں۔ اور شراب ان کیلئے بالکل ویسی ہے جس طرح ہمارے نزدیک سرکہ  
ہے اور خمر بکری کی مثل ہے۔ پس پہلی صورت میں شفعہ کی مثل کے بدلے میں مکان لے گا اور دوسری صورت میں قیمت کے بدلے  
میں مکان لے گا۔

فرمایا اور جب میں شفعہ کرنے والا مسلمان ہے تو وہ شراب و خمر کی قیمت کے بدلے میں مکان لے گا۔ جبکہ خمر کے مسئلہ  
میں واضح ہے اور شراب کا حال بھی اسی طرح ہے۔ کیونکہ مسلمان کے حق میں ان کا لین دین منع ہے۔ پس ان کو غیر مثلی قسمی چیزوں  
کے ساتھ ملا دیا جائے گا۔ اور جب گھر میں شفعہ کرنے والا مسلمان اور ذمی ہیں تو مسلمان اس گھر کو نصف قیمت شراب پر لے  
گا جبکہ ذمی آدمی کے مکان کو نصف حصہ شراب میں بیچ دے گا۔ اس طرح بعض کو کل پر قیاس کیا جائے گا۔

اور اس کے بعد جب ذمی مسلمان ہو جائے تو وہ مکان کو شراب کی نصف قیمت کے بدلے میں لے گا۔ کیونکہ اب وہ شراب  
میں مالک ہوئے سے قاصر ہے۔ اور اسلام لالے کے بعد اس کا حق زیادہ پختہ ہو چکا ہے۔ لہذا وہ باطل نہ ہوگا اور یہ اسی طرح ہو  
جائے گا کہ جب کسی نے کوئی مکان ایک یورپی رطب کے بدلے میں خریدا ہے اور اس کے بعد رطب کے ختم ہو جانے کے بعد شفعہ  
صاحب آگئے۔ تو وہ اب اس رطب کی قیمت دیکر مکان لیں گے۔ اور یہ مسئلہ بھی اسی طرح ہے۔

شرح

اور بیع کا موجود ہونا مال مستقیم ہونا۔ مملوک ہونا۔ مقدور تسلیم ہونا ضروری ہے اور اگر بائع اُس چیز کو اپنے لیے بیچتا ہو تو اُس چیز کا ملک بائع میں ہونا ضروری ہے۔ جو چیز موجود ہی نہ ہو بلکہ اُس کے موجود نہ ہونے کا اندیشہ ہو اُس کی بیع نہیں مثلاً حاصل یا تھن میں جو دودھ ہے اُس کی بیع ناجائز ہے کہ ہو سکتا ہے جانور کا پیٹ پھولا ہے اور اُس میں بچہ نہ ہو اور تھن میں دودھ نہ ہو۔ بھل نمودار ہونے سے پہلے بیع نہیں سکتے۔ اسی طرح خون اور مردار کی بیع نہیں ہو سکتی کہ یہ مال نہیں اور مسلمان کے حق میں شراب و خنزیر کی بیع نہیں ہو سکتی کہ مال مستقیم نہیں۔ زمین میں جو گھاس لگی ہوئی ہے اُس کی بیع نہیں ہو سکتی اگرچہ زمین اپنی ملک ہو کہ وہ گھاس مملوک نہیں۔ اسی طرح نہریا کوئیں کا پانی، جنگل کی لکڑی اور شکار کہ جب تک ان کو قبضہ میں نہ کیا جائے مملوک نہیں۔

## فصل

﴿یہ فصل مشفوعہ زمین کے بیان میں ہے﴾

فصل مشفوعہ زمین کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود بارتی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مشفوعہ میں اصل یہ ہے کہ وہ تبدیل نہ ہو۔ لیکن جب اس میں تبدیلی کرتے ہوئے زیادتی کی جائے یا کمی کی جائے یا کسی دوسرے کی جانب سے کوئی تغیر واقع ہو تو یہ عارض ہے۔ اور عوارض ہمیشہ اصل سے مؤخر ہوا کرتے ہیں۔ (عنا یہ شرح الہدایہ، ج ۱۳، ص ۲۷۹، بیروت)

مشفوعہ زمین میں عمارت یا درخت لگانے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا بَنَى الْمُشْتَرِي فِيهَا أَوْ غَرَسَ ثُمَّ قُضِيَ نَشْفِيعَ بِالشَّفْعَةِ فَهُوَ بِالْخِيَارِ، إِنْ شَاءَ أَخَذَهَا بِالثَّمَنِ وَبِقِيمَةِ الْبِنَاءِ وَالْغَرْسِ، وَإِنْ شَاءَ كَتَفَ الْمُشْتَرِي قَلْعَهُ) وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ لَا يُكْتَفُ الْقَلْعُ وَيُخَيَّرُ بَيْنَ أَنْ يَأْخُذَ بِالثَّمَنِ وَبِقِيمَةِ الْبِنَاءِ وَالْغَرْسِ وَبَيْنَ أَنْ يَتْرُكَهُ، وَبِهِ قَالَ الشَّافِعِيُّ، إِلَّا أَنْ عِنْدَهُ لَهُ أَنْ يَقْلَعَ وَيُعْطَى قِيمَةُ الْبِنَاءِ لِأَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ مُحِقٌّ فِي الْبِنَاءِ لِأَنَّهُ بَنَاهُ عَلَى أَنَّ الدَّارَ مِلْكُهُ، وَالتَّكْلِيفُ بِالْقَلْعِ مِنْ أَحْكَامِ الْعُدْوَانِ وَصَارَ كَالْمَوْهُوبِ لَهُ وَالْمُشْتَرِي شِرَاءً قَاسِدًا، وَكَمَا إِذَا زَرَعَ الْمُشْتَرِي فَإِنَّهُ لَا يُكْتَفُ الْقَلْعُ، وَهَذَا لِأَنَّهُ فِي إِيْجَابِ الْأَخْذِ بِالقِيمَةِ دَفَعَ أَعْلَى الضَّرَرَيْنِ بِتَحْمُلِ الْأَذْنَى فَيَصَارَ إِلَيْهِ.

ترجمہ

اور جب خریدار نے مشفوعہ زمین میں مکان بنایا یا اس نے اس میں درخت لگا دیا ہے اور اس کے بعد شفیع کے حق میں شفیع کا فیصلہ ہو گیا ہے تو اس کو اختیار ہے کہ اگر وہ چاہے تو اس زمین کو قیمت، مکان، درخت کے بدلے میں لینے بنے اور اگر وہ چاہے تو خریدار کو ان کو اکھاڑنے کا حکم دے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ سے نقل کیا گیا ہے کہ شفیع خریدار کو اکھاڑنے کا مکلف نہیں بنائے گا۔ بلکہ وہ شفیع کو قیمت اور مکان اور درخت کی قیمت کے بدلے میں لینے نہ لینے کا اختیار دے گا۔ اور امام شافعی علیہ الرحمہ کا قول بھی اسی طرح ہے۔ ہاں البتہ



ان کے ہاں شفع کو اکھاڑ کر تعمیر کی قیمت ادا کرنے کا اختیار ہے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کی دلیل یہ ہے کہ جب خریدار تعمیر کے بارے میں حق پر ہے کیونکہ اس نے مکان اس لئے بنایا ہے کیونکہ مکان اس کی ملکیت ہے۔ جبکہ اس کو اکھاڑنا یہ ظلم ہوگا۔ پس یہ سوہب لہ اور قاسد طریقے سے خریدی ہوئی چیز کی طرح ہو جائے گا۔ اور یہ اسی طرح ہوگا کہ جب خریدار نے زمین میں زراعت کر لی ہے۔ تو اس کو اکھاڑنے کا حکم نہ دیا جائے گا۔ اس کی دلیل یہ ہے کہ قیمت لینے کو لازم قرار دیتے ہوئے دو نقصانوں میں سے کم تر نقصان کو برداشت کر کے اعلیٰ کو قسم کرنا ہے۔ (قاعدہ عہدیہ) پس اسی کی جانب رجوع کیا جائے گا۔

شرح

اور جب مشتری نے جدید تعمیر کی یا زمین میں درخت نصب کر دیے اور بذریعہ شفعہ یہ جائداد شفع کو دلائی مگر تو وہ مشتری سے یہ کہے کہ اپنی عمارت تو ذکر اور درخت کاٹ کر لے جائے اور اگر عمارت توڑنے اور درخت کھودنے میں زمین خراب ہونے کا اندیشہ ہو تو اس عمارت کو توڑنے کے بعد اور درخت کاٹنے کے بعد جو قیمت ہو وہ قیمت مشتری کو دیدے اور ان چیزوں کو خود لے۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت)

اور جب مشتری نے اُس زمین میں کاشت کی اور فصل تیار ہونے سے پہلے شفع نے شفعہ کر کے لے لی تو مشتری کو اس پر مجبور نہیں کیا جائے گا کہ اپنی کچی بھٹی کاٹ لے بلکہ شفع کو فصل عیار ہونے تک انتظار کرنا ہوگا اور اس زمانے کی اجرت بھی مشتری سے نہیں دلائی جائے گی۔ ہاں اگر زراعت سے زمین میں کچھ نقصان پیدا ہو گیا تو بقدر نقصان زمین میں سے کم کر کے بقیہ شفع ادا کریگا۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب مشتری نے مکان میں روغن کرلیا یا رنگ کرلیا یا سفیدی کرائی یا پلاسٹر کرایا تو ان چیزوں کی وجہ سے مکان کی قیمت میں جو کچھ اضافہ ہوا شفع کو یہ بھی دینا ہوگا اور اگر نہ دینا چاہے تو شفعہ چھوڑ دے۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت)

مشتری کا حق متاکد کے ساتھ تعمیر کرنے کا بیان

وَوَجْهٌ ظَاهِرٌ الرُّوَايَةُ أَنَّهُ بَنَى فِي مَوْجِلٍ تَعْلَقُ بِهِ حَقٌّ مُتَّكِدٌ لِلتَّغْيِيرِ مِنْ غَيْرِ تَسْلِيطٍ مِنْ جِهَةٍ مَنْ لَهُ الْحَقُّ فَيَنْقُضُ كَالْوَاهِنِ إِذَا بَنَى فِي الْمَرْهُونِ ، وَهَذَا لِأَنَّ حَقَّهُ أَقْوَى مِنْ حَقِّ الْمُشْتَرِي لِأَنَّهُ يَتَقَدَّمُ عَلَيْهِ وَهَذَا يَنْقُضُ بَيْعَهُ وَهَبَتَهُ وَغَيْرَهُ مِنْ تَصَرُّفَاتِهِ ، بِخِلَافِ الْهَبَةِ وَالشَّرَاءِ الْفَاسِدِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ ، لِأَنَّهُ حَصَلَ بِتَسْلِيطٍ مِنْ جِهَةٍ مَنْ لَهُ الْحَقُّ ، وَلِأَنَّ حَقَّ الْإِسْتِرْدَادِ فِيهِمَا ضَعِيفٌ وَلِهَذَا لَا يَتَقَيُّ بَعْدَ الْبَيْعِ ، وَهَذَا الْحَقُّ يَتَقَيُّ فَلَا مَعْنَى

لَا يَجِبُ جَابِ الْقِيَمَةِ كَمَا فِي الْأَسْتَحْقَاقِ ، وَالزَّرْعُ يُقْلَعُ قِيَامًا ، وَإِنَّمَا لَا يُقْلَعُ اسْتِحْسَانًا  
لِأَنَّهُ لَهٗ نَهَايَةٌ مَقْلُومَةٌ وَيَبْقَى بِالْأَجْرِ وَلَيْسَ فِيهِ كَثِيرُ ضَرَرٍ ،

ترجمہ

اور ظاہر الروایت کی دلیل یہ ہے کہ خریدنے والے نے ایسی جگہ خریدی ہے کہ اس کے ساتھ دوسرے کا حق بھی مضبوطی کے ساتھ متعلق ہے۔ لہذا صاحب حق کی جانب سے بغیر کو مسلط کیے اس کو توڑ دیا جائے گا۔ جس طرح راہن جب ہونہ چیز میں کسی چیز کی تعمیر کرے۔ اور یہ حکم اس سبب سے ہے کہ شفع کا حق خریدار کے حق سے زیادہ مضبوط ہے۔ (قاعدہ فقہیہ) اس لئے کہ شفع خریدار پر مقدم ہے۔ اسی دلیل کے سبب سے مشتری کی بیع، ہر اور اس کے دوسرے تصرفات کو ختم کر دیا جاتا ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک ہر اور شراء فاسدہ میں اس طرح نہیں ہے۔ کیونکہ یہ صاحب حق کی جانب سے مسلط ہو جانے کی وجہ سے حاصل ہوا ہے۔ اور اسی وجہ سے ہر اور شراء فاسدہ میں واپسی کا حق ضعیف ہے۔ اور اسی وجہ سے رد کرنے کا حق تعمیر کے بعد ختم ہو جاتا ہے۔ جبکہ حق شفع تعمیر کے بعد بھی باقی رہتا ہے۔ لہذا وجوب قیمت کا کوئی معنی نہ ہوگا۔ جس طرح حق ثابت ہونے کی صورت میں ہے جبکہ قیاس کے مطابق بیعتی کو ادبی جائے گی۔ اور استحسان کے سبب اس کو چھوڑ دیا جائے گا۔ کیونکہ زراعت ایک معین مدت تک ہوتی ہے۔ اور وہ ہجرت کے بدلے میں باقی رہنے والی ہے۔ اور اس میں زیادہ نقصان بھی نہیں ہے۔

شرح

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب شفع کے لینے سے پہلے مشتری نے جائیداد میں تصرفات کیے شفع اُس کے تمام تصرفات کو رد کر دے گا مثلاً مشتری نے بیع کر دی یا ہبہ کر دی اور قبضہ بھی دے دیا یا اُس کو صدقہ کر دیا بلکہ اُس کو مسجد کر دیا اور اُس میں نماز بھی پڑھ لی گئی یا اُس کو قبرستان بنایا اور مردہ بھی اُس میں دفن کر دیا گیا یا اور کسی قسم کا وقف کیا غرض کسی قسم کا تصرف کیا ہو شفع ان تمام تصرفات کو باطل کر کے وہ جائیداد لے لے گا۔ (در مختار، کتاب شفع، بیروت)

اور جب شفع سے پہلے مشتری نے جو کچھ تصرف کیا ہے وہ تصرف صحیح ہے مگر شفع اُس کو توڑ دے گا یہ نہیں کہا جاسکتا کہ وہ تصرف صحیح نہیں ہے لہذا اس جائیداد کو اگر مشتری نے کرایہ پر دیا تو یہ کرایہ مشتری کے لیے حلال ہے بلکہ اگر اُس نے بیع کر ڈالی ہے تو جس بھی مشتری کے لیے حلال غیب ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفع، بیروت)

شفع کا مقطوعی قیمت پر مرکبہ لینے کا بیان

وَإِنْ أَحَدٌ بِالْبَيْعِ يَتَغَيَّرُ قِيَمَتُهُ مَقْلُومًا كَمَا بَيَّنَّا فِي الْقَضْبِ (وَلَوْ أَخَذَهَا الشَّفِيعُ قَبْلَى فِيهَا أَوْ عَرَسَ ثُمَّ اسْتَحَقَّتْ رَجْعَ بِالْفَتَنِ) لِأَنَّهُ تَبَيَّنَ أَنَّهُ أَخَذَهَا بِغَيْرِ حَقٍّ وَلَا يَرْجِعُ بِقِيَمَةِ الْبَيْعِ وَالْعَرَسِ ، لَا عَلَى الْبَائِعِ إِنْ أَخَذَهَا مِنْهُ ، وَلَا عَلَى الْمُشْتَرِي إِنْ أَخَذَهَا مِنْهُ

وَعَنْ أَبِي يُسُفٍ أَنَّهُ يَرْجِعُ لِأَنَّهُ مُتَمَلِّكٌ عَلَيْهِ فَتَزَالُ مَنَازِلَةُ الْبَائِعِ وَالْمُشْتَرِي ، وَالْفَرْقُ عَلَى مَا هُوَ الْمَشْهُورُ أَنَّ الْمُشْتَرِي مَعْرُورٌ مِنْ جِهَةِ الْبَائِعِ وَمُسَلَّطٌ عَلَيْهِ مِنْ جِهَتِهِ ، وَلَا غُرُورٌ وَلَا تَسْلِيْطٌ فِي حَقِّ الشَّفِيعِ مِنَ الْمُشْتَرِي لِأَنَّهُ مَجْبُورٌ عَلَيْهِ .

ترجمہ

اور جب شفیع نے تعیری کی قیمت کے بدلے میں اس کو لیا ہے تو اس تعیر کو کرنے والی قیمت کا اعتبار کیا جائے گا جس طرح ہم اس کو کتاب شفعہ میں بیان کر آئے ہیں۔ اور جب شفیع نے اس کو لیکر اس میں تعیر شروع کر دیا یا اس نے اس میں درخت لگا دیا ہے اس کے بعد اس کا کوئی حقدار نکل آیا تو شفیع صرف قیمت واپس لے گا۔ کیونکہ یہ بات واضح ہو چکی ہے کہ شفیع اس کو ناسحق لینے والا ہے۔ لہذا شفیع تعیر اور درخت کے بارے میں رجوع نہ کر سکے گا۔ اگر اس نے بائع سے لی تھی تو اس سے بھی رجوع نہیں کر سکتا اور اگر اس نے خریدار سے لی تھی تو اس سے بھی رجوع نہیں کر سکتا۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ سے روایت ہے کہ شفیع مکان درخت میں رجوع کر سکتا ہے۔ کیونکہ وہ مشتری پر مالک بنا ہے پس وہ دونوں بائع اور مشتری کے حکم میں شامل سمجھے جائیں گے۔ اور روایت مشہورہ کے مطابق دونوں مسائل میں فرق یہ ہے کہ مشتری کو بائع کی جانب سے دھوکہ دیا گیا ہے۔ اور اس کو مکان بنانے پر مسلط کیا گیا ہے۔ جبکہ شفیع کے حق میں نہ تو مشتری کی جانب سے دھوکہ ہے اور نہ ہی کوئی تسلط ہے۔ اس لئے کہ مشتری شفعہ دینے پر مجبور ہے۔

شرح

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب کسی شخص نے ایک مکان کا نصف حصہ غیر مغین خرید آخری دن کے بعد بذریعہ تقسیم مشتری نے اپنا حصہ جدا کر لیا یہ تقسیم آپس کی رضامندی سے ہو یا حکم قاضی سے بہر حال شفیع اسی حصہ کو لے سکتا ہے جو مشتری کو ملا اس تقسیم کو تو ذکر جدید تقسیم نہیں کر سکتا اور اگر مکان میں دو شخص شریک تھے ایک نے اپنا حصہ بیع کر دیا اور مشتری نے دوسرے شریک سے تقسیم کرائی اور اپنا حصہ جدا کر لیا اس صورت میں شفیع اس تقسیم کو توڑ سکتا ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)

مکان کے منہدم ہونے پر شفیع کے اختیار کا بیان

قَالَ (وَإِذَا انْهَدَمَتِ الدَّارُ أَوْ اخْتَرَقَ بِنَاؤُهَا أَوْ جَفَّ شَجَرُ الْبَيْتَانِ بِغَيْرِ فِعْلِ أَحَدٍ فَالشَّفِيعُ بِالْخِيَارِ ، إِنْ شَاءَ أَخَذَهَا بِجَمِيعِ الثَّمَنِ ) لِأَنَّ الْبِنَاءَ وَالْفَرَسَ تَابِعَ حَتَّى دَخَلَ فِي الْبَيْعِ مِنْ غَيْرِ ذِكْرِ فَلَا يَقَابِلُهُمَا شَيْءٌ مِنَ الثَّمَنِ مَا لَمْ يَصِرْ مَقْصُودًا وَلِهَذَا جَوَّزَ بَيْعُهَا مُرَابَحَةً بِكُلِّ الثَّمَنِ فِي هَذِهِ الصُّورَةِ ، بِخِلَافِ مَا إِذَا عَرِقَ نِصْفُ الْأَرْضِ حَيْثُ يَأْخُذُ الْبَاقِي بِحَصَّتِهِ لِأَنَّ الْفَائِتَ بَعْضُ الْأَصْلِ قَالَ (وَإِنْ شَاءَ كَرَّرَكَ ) لِأَنَّ لَهُ أَنْ يَمْتَسَعَ

عَنْ تَمْلِكِ الدَّارِ بِمَالِهِ قَالَ (وَإِنْ نَقَضَ الْمُشْتَرِي الْبَيْتَ قَبْلَ اللَّفْظِ إِنَّ شَيْئًا فَخُذَ  
الْعَرَضَةَ بِحَصْنَتِهَا، وَإِنْ شَيْئًا لَدَغَ) لِأَنَّهُ صَارَ مَقْضُودًا بِالْإِتْلَافِ فَيَقَابِلُهُ شَيْءٌ مِنْ  
الْأَشْيَاءِ، بِخِلَافِ الْأَوَّلِ لِأَنَّ الْهَلَاكَ بِأَقْلَى سَمَائِيَّةٍ (وَلَيْسَ لِلشَّيْءِ أَنْ يَأْخُذَ النِّقْضَ)  
لِأَنَّهُ صَارَ مَقْضُودًا فَلَمْ يَبْقَ بَعْدًا.

ترجمہ

اور جب وہ گھر گر گیا ہے یا اس کی عمارت منہدم ہو گئی ہے کسی کے محل کے سوا باغ کے درخت خشک ہو گئے ہیں تو شفیع کیلئے  
اختیار ہو گا۔ اگر وہ چاہے تو ساری قیمت کے بدلے میں مکان کو لے کیونکہ مکان اور درخت یہ دونوں تابع ہیں۔ یہاں تک کہ ان کو  
بین کیے بغیر بھی بیع میں شامل سمجھا جاتا ہے۔ پس مقصد ہونے سے قبل ان کے مقابلے میں کچھ نہ ہو گا۔ اور اسی دلیل کے سبب سے  
شفیع اس مکان کو پوری قیمت پر بطور مرابحہ فروخت کر سکتا ہے۔ یہ خلاف اس صورت کے کہ جب نصف حصہ زمین کا ڈوب جائے  
کیونکہ وہاں پر شفیع بقیہ حصے کو قیمت کی مقدار کے برابر ادا کرے گا۔ اس لئے کہ فوت ہونے والی چیز اصل کا حصہ ہے۔  
فرمایا کہ اگر شفیع حق شفیع کو چھوڑنا چاہے تو وہ چھوڑ سکتا ہے۔ کیونکہ اس کو یہ حق حاصل ہے کہ وہ اپنے مالک کے ذریعے سے  
مکان کا مالک بننا چھوڑ دے۔

اور جب مشتری نے مکان کو توڑ دیا ہے تو شفیع سے کہہ دیا جائے گا کہ اگر تم چاہو تو خالی جگہ کے بدلے میں اس کو لے لو اور اگر تم  
چاہو تو اس کو چھوڑ دو۔ کیونکہ ہلاکت کے سبب سے یہ مقصد ممکن ہو چکا ہے۔ پس اس مقابلے میں بھی کچھ قیمت ہوگی۔ یہ خلاف  
صورت اول کے کیونکہ وہاں آفت ساوی اسباب سے ہے اور شفیع کیلئے ٹوٹے ہوئے کو لینے کا اختیار نہ ہوگا کیونکہ اب وہ الگ ہو چکا  
ہے۔ اور اس کا تابع ہونا بھی ختم ہو چکا ہے۔

شرح

مشتری نے نہ صرف عمارت بیچ دی اور زمین نہیں لی ہے مگر عمارت ابھی قائم ہے تو شفیع اس بیع کو توڑ سکتا ہے اور عمارت و زمین  
دونوں کو بذریعہ شفیع لے سکتا ہے۔

اور جب مشتری یا کسی دوسرے نے عمارت منہدم کر دی ہے یا وہ خود گر گئی اور ملکہ موجود ہے شفیع یہ چاہتا ہے کہ شفیع میں اس  
سامان کو بھی لے لے وہ ایسا نہیں کر سکتا بلکہ صرف زمین کو لے سکتا ہے۔ اور اسی طرح اگر مشتری نے مکان میں سے دروازے نکلوا  
کر بیچ ڈالے تو شفیع ان دروازوں کو نہیں لے سکتا بلکہ دروازوں کی قیمت کی قدر درجنوں سے کم کر کے مکان کو شفیع میں لے سکتا  
ہے۔ مکان کا کچھ حصہ دیہ نہ ہو گیا کہ اس حصہ میں دریا کا پانی جاری ہے تو بیچ جانے والا اس کو حصہ ثمن کے مقابل میں شفیع لے سکتا  
ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفیع، بیروت)

## شفیع کا پھلوں کے ساتھ زمین کو لینے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ ابْتَاعَ أَرْضًا وَعَلَى نَخِيلِهَا ثَمَرٌ أَخَذَهَا الشَّفِيعُ بِثَمَرِهَا) وَمَعْنَاهُ إِذَا ذُكِرَ الثَّمَرُ فِي الْبَيْعِ لِأَنَّهُ لَا يَدْخُلُ مِنْ غَيْرِ ذِكْرِ ، وَهَذَا الَّذِي ذَكَرَهُ اسْتِحْسَانٌ وَفِي الْقِيَاسِ لَا يَأْخُذُهُ لِأَنَّهُ لَيْسَ بِبَيْعٍ ؛ أَلَا يَرَى أَنَّهُ لَا يَدْخُلُ فِي الْبَيْعِ مِنْ غَيْرِ ذِكْرِ فَأَشْبَهَ الْمَتَاعَ فِي الدَّارِ . وَجَهُ الْإِسْتِحْسَانِ أَنَّهُ بِإِعْتِبَارِ الْإِتِّصَالِ صَارَ تَبَعًا لِلْعَقَارِ كَالْبُنَاءِ فِي الدَّارِ ، وَمَا كَانَ مُرْتَبَا فِيهِ

فَيَأْخُذُهُ الشَّفِيعُ قَالَ (وَكَذَلِكَ إِنْ ابْتَاعَهَا وَلَيْسَ فِي النَّخِيلِ ثَمَرٌ فَالْثَمَرُ فِي يَدِ الْمُشْتَرِي) بِعَنْيَ يَأْخُذُهُ الشَّفِيعُ لِأَنَّهُ مَبِيعٌ تَبَعًا لِأَنَّ الْبَيْعَ سَرَى إِلَيْهِ عَلَى مَا عُرِفَ فِي وَلَدِ الْمَبِيعِ .

ترجمہ

اور جب کسی شخص نے کوئی زمین خریدی اور اس کے درختوں پر پھل ہیں تو شفیع اس زمین کو پھلوں کے ساتھ لینے والا ہوگا۔ اور اس کا معنی یہ ہے کہ جب بیچ میں پھلوں کو بیان کیا گیا ہے کیونکہ پھل بیان کیے بغیر داخل نہیں ہوا کرتے اور صاحب قدری نے جو کچھ بیان کیا ہے احتساب ہے جبکہ قیاس یہ ہے کہ شفیع پھلوں کو نہیں لے گا۔ کیونکہ وہ تابع نہیں ہیں۔ کیا آپ غور و فکر نہیں کرتے کہ بیان کرنے کے سوا پھل بیچ میں داخل نہیں ہوا کرتے۔ پس یہ گھر میں سامان کے مشابہ ہو جائے گا۔ اور احسان کی دلیل یہ ہے کہ متصل ہونے کے اعتبار سے پھل زمین کے تابع ہیں۔ جس طرح گھر کی تعمیر ہے اور گھر میں لگائی گئی اشیاء ہیں۔ پس شفیع ان کو لینے والا ہوگا۔

اور اسی طرح جب کسی شخص نے زمین خریدی اور اس وقت درختوں میں پھل نہ تھے۔ اور اس کے بعد خریدار کے قبضہ میں پھل آ گئے تو بھی شفیع ان کو لے گا۔ کیونکہ یہ پھل بیچ کے تابع ہیں۔ کیونکہ بیچ ان کے امبرکس ہونے والی ہے۔ جس طرح بچہ بیچ کے بارے میں بتا دیا گیا ہے۔

شرح

اور جب اس نے ایسی زمین خریدی جس میں درخت ہیں اور درختوں میں پھل لگے ہوئے ہیں اور مشتری نے پھل بھی اپنے لیے شرط کر لیے ہیں اور اس میں شفعہ ہوا اگر پھل اب بھی موجود ہیں تو شفیع زمین و درخت اور پھل سب کو لے گا اور اگر پھل ٹوٹ چکے ہیں تو صرف زمین و درخت لے گا اور پھلوں کی قیمت ٹخن سے کم کر دی جائے گی۔ اور اگر خریدنے کے بعد پھل آئے اس میں

چند صورتیں ہیں ابھی تک درخت بائیں ہی کے قبضہ میں تھے کہ پھل آگئے تو شفع پہلوں کو بھی لے گا اور پھل توڑ لیے ہوں تو ان کی قیمت کی مقدار میں سے کم کی جائے گی۔ اور اگر مشتری کے قبضہ کرنے کے بعد پھل آئے اور پھل موجود ہیں تو شفع پہلوں کو بھی لے گا اور ٹخن میں اضافہ نہیں کیا جائے گا اور اگر مشتری نے توڑ کر بیچ ڈالے یا کھا لیے تو شفع کو زمین و درخت ملیں گے اور ٹخن میں کچھ کی نہیں کی جائے گی۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفع، بیروت)

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ بیچ میں پھل مشروط تھے اور آفت ہلاویہ سے پھل جاتے رہے تو ان کے مقابل میں ٹخن کا حصہ ساقط ہو جائے گا۔ اور اگر بعد میں پیدا ہوئے اور آفت ہلاویہ سے جاتے رہے تو ٹخن میں کچھ کی نہیں کی جائے گی۔ (در مختار، کتاب شفع، بیروت)

خریدار کا پھل کو توڑ لینے کے بعد شفع کے آنے کا بیان

قَالَ (فَإِنْ جَدَّهَ الْمُشْتَرِي ثُمَّ جَاءَ الشَّفِيعُ لَا يَأْخُذُ النَّمْرَ فِي الْفَضْلَيْنِ جَمِيعًا) لِأَنَّهُ لَمْ يَنْقُ تَبَعًا لِلْعَقَارِ وَقَدْ أَخَذَ حَيْثُ صَارَ مَفْصُولًا عَنْهُ فَلَا يَأْخُذُهُ قَالَ فِي الْكِتَابِ (وَإِنْ جَدَّهَ الْمُشْتَرِي سَقَطَ عَنِ الشَّفِيعِ حَصَّتُهُ) قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ (وَهَذَا جَوَابُ الْفَضْلِ الْأَوَّلِ) لِأَنَّهُ دَخَلَ فِي التَّبِيعِ مَقْصُودًا فَيَقَابِلُهُ شَيْءٌ مِنَ النَّعْمِ (أَمَّا فِي الْفَضْلِ الثَّانِي يَأْخُذُ مَا سِوَى النَّمْرِ بِجَمِيعِ النَّعْمِ) لِأَنَّ النَّمْرَ لَمْ يَكُنْ مُوجُودًا عِنْدَ الْعَقْدِ فَلَا يَكُونُ مَبِيعًا إِلَّا تَبَعًا فَلَا يَقَابِلُهُ شَيْءٌ مِنَ النَّعْمِ وَاللَّهُ أَعْلَمُ

ترجمہ

اور جب خریدار نے پھل کو توڑ لیا اور اس کے بعد شفع صاحب آگئے ہیں تو اب وہ پھل کو نہ لے سکیں گے۔ کیونکہ اب ان کیلئے زمین لینے وقت پھل اس کے تابع نہیں رہا۔ کیونکہ وہ تو زمین سے جدا ہو چکا ہے پس شفع اس کو نہ لے گا۔ اور صاحب قدوری نے جو قدوری میں یہ کہا ہے کہ جب خریدار پھل کو توڑے۔ تو پھل کا وہ حصہ شفع سے ساقط ہو جائے گا۔ مصنف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ یہ پہلی صورت کا جواب ہے۔ کیونکہ پھل اس میں مقصود بن کر بیچ میں داخل ہوئے تھے۔ پس ان کے متبادلے میں کچھ قیمت نہ ہوگی۔ البتہ جو دوسرا مسئلہ ہے تو اس میں شفع پھل کے سوا بقیہ کو ساری قیمت دیکر لے گا۔ کیونکہ پھل عقد کے وقت موجود نہیں تھے۔ پس یہ تابع ہو کر بیچ بن جائیں گے۔ لہذا ان کے متبادلے میں بھی کوئی قیمت نہ ہوگی۔ [۔]

شرح

اور جب بیچ میں پھل مشروط تھے اور آفت ہلاویہ سے پھل جاتے رہے تو ان کے مقابل میں ٹخن کا حصہ ساقط ہو جائے گا۔ اور اگر بعد میں پیدا ہوئے اور آفت ہلاویہ سے جاتے رہے تو ٹخن میں کچھ کی نہیں کی جائے گی۔ (در مختار، کتاب شفع، بیروت)

## بَابُ مَا يَنْتَظِمُ الْقِسْمَيْنِ مَا يُقْسَمُ وَمَا لَا يُقْسَمُ

﴿یہ باب ثبوت شفعہ وعدم ثبوت والی چیزوں کے بیان میں ہے﴾

باب ثبوت وعدم ثبوت شفعہ کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود باری حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ یہاں سے مصنف علیہ الرحمہ شفعہ کے ثابت ہونے یا نہ ہونے سے متعلق احکام کو بیان کر رہے ہیں حالانکہ یہ مسائل اجمالی طور پر پہلے بیان کر دیے گئے ہیں۔ اور یہ اصول ہے کہ تفصیل ہمیشہ اجمال کے بعد ہوا کرتی ہے۔ اور یہ تفصیل ہے۔ (عنایہ شرح الہدایہ، ج ۱۳، ص ۲۸۹، بیروت)

عقار میں ثبوت شفعہ کا بیان

قَالَ (الشُّفْعَةُ وَاجِبَةٌ فِي الْعَقَارِ وَإِنْ كَانَ مِمَّا لَا يُقْسَمُ) وَقَالَ الشَّافِعِيُّ: لَا شُّفْعَةَ لِمِمَّا لَا يُقْسَمُ، لِأَنَّ الشُّفْعَةَ إِنَّمَا وَجِبَتْ دَلْعًا لِمُؤْنَةِ الْقِسْمَةِ، وَهَذَا لَا يَتَحَقَّقُ لِمِمَّا لَا يُقْسَمُ وَلَكَا قَوْلُهُ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (الشُّفْعَةُ فِي كُلِّ شَيْءٍ عَقَارًا أَوْ رَتَعًا) إِلَى غَيْرِ ذَلِكَ مِنَ الْعُمُومَاتِ، وَلِأَنَّ الشُّفْعَةَ سَبَبُهَا الْإِتِّصَالُ فِي الْمِلْكِ وَالْحِكْمَةُ دَفْعُ ضَرَرٍ سَوْءِ السَّجَوَارِ عَلَى مَا مَرَّ، وَأَنَّهُ يَنْتَظِمُ الْقِسْمَيْنِ مَا يُقْسَمُ وَمَا لَا يُقْسَمُ وَهُوَ الْحَمَامُ وَالرَّحَى وَالْبُسْرُ وَالطَّرِيقُ.

ترجمہ

فرمایا اور شفعہ زمین میں ثابت ہے اگرچہ وہ تقسیم کے قابل نہ بھی ہو۔ جبکہ امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا کہ تقسیم نہ ہونے والی چیزوں میں شفعہ ثابت نہ ہوگا۔ کیونکہ شفعہ تقسیم کی مشقت کو دور کرنے کیلئے ثابت ہوتا ہے۔ پس یہ تقسیم نہ ہونے والی چیزوں میں ثابت نہ ہوگا۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ نبی کریم ﷺ نے ارشاد فرمایا کہ شفعہ ہر چیز میں ہے اگرچہ وہ زمین ہو یا مکان ہو۔ اور اسی دوسری عام احادیث میں بھی ہے۔ کیونکہ شفعہ ملکیت میں اتصال کی وجہ سے ہوتا ہے۔ اور شفعہ کی شروعات کی حکمت بری ہمسائیگی کے نقصان کو دور کرتا ہے۔ جس طرح اس کا بیان گزر گیا ہے۔ اور یہ نقصان کا یہ دور کرنا مقوم وغیر مقوم دونوں کو شامل ہے۔ اور غیر مقوم چیزیں جس طرح حمام، پن بجلی، کنوئیں اور راستے ہیں۔

جن چیزوں میں شفعہ ہو سکتا ہے ان کا بیان

حضرت ابن عباس رضی اللہ عنہما نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم سے نقل کرتے ہیں کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا وہ شخص جو فروخت کی چیز یا جائیداد میں شریک ہو شفعہ کا حق رکھتا ہے اور شفعہ کا تعلق ہر اس چیز سے ہے جو غیر منقولہ جائیداد ہو جیسے زمین اور باغ وغیرہ اس روایت کو امام ترمذی نے نقل کیا ہے اور کہا ہے کہ یہ حدیث حضرت ابن ابی ملیکہ نے بھی نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم سے بطریق ارسال نقل کیا ہے اور وہی زیادہ صحیح ہے۔ (مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر 188)

حضرت جابر رضی اللہ عنہ کہتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے یہ حکم صادر فرمایا کہ ہر ایسی مشترک زمین میں شفعہ ثابت ہے جو تقسیم نہ کی گئی ہو خواہ وہ گھر ہو یا باغ ہو نیز ایسی مشترک زمین کے کسی بھی شریک کو اپنا حصہ بچنا حلال نہیں ہے جب تک کہ وہ اپنے دوسرے شریک کو مطلع نہ کر دے اطلاع کے بعد وہ دوسرا شریک چاہے تو وہ حصہ خود خرید لے اور چاہے تو چھوڑ دے یعنی کسی دوسرے کو بیچنے کی اجازت دیدے اور اگر کسی شریک نے اپنے دوسرے شریک کو اطلاع دیے بغیر اپنا حصہ بیچ دیا تو وہ دوسرا شریک اس بات کا حقدار ہے کہ وہ اس فروخت شدہ حصہ کو خرید لے (مسلم، مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر 181)

اس حدیث سے معلوم ہوا کہ حق شفعہ صرف غیر منقولہ جائیداد (یعنی زمین مکان اور باغ کے ساتھ شخص ہے اشیاء منقولہ جیسے اسباب اور جانور وغیرہ میں شفعہ کا حق نہیں ہوتا چنانچہ تمام علماء کا متفقہ طور پر یہی مسلک ہے پھر حق شفعہ صرف مسلمان کے ساتھ مخصوص نہیں ہے بلکہ مسلمان اور ذمی کے درمیان بھی شفعہ کا حق جاری ہوتا ہے۔ ذمی اس غیر مسلم کو کہتے ہیں جو جزیرہ یعنی اپنے جان و مال اور اپنی عزت و آبرو کی حفاظت کا ایک مخصوص ٹکس ادا کر کے اسلامی سلطنت کا اطاعت گزار شہری ہو۔

خیر یہ میں مذکور ہے کہ زمین کا عشری یا خراجی ہونا ملکیت ہونے کے متافی نہیں ہے تو بہت سی کتب میں ہے کہ ملوک کا عشری یا خراجی زمین کا فروخت کرنا، وقف کرنا، میراث ہونا جائز ہے تو ان میں شفعہ ثابت ہوگا۔ بخلاف سرکاری زمین جو مزارعت میں دی جائے اور قابل فروخت نہ ہو اس میں شفعہ نہیں ہے۔ (فتاویٰ شامی، کتاب الجہاد و احوال و اثار العربیہ بیروت)

سامان و کشتیوں میں شفعہ کے عدم ثبوت کا بیان

قَالَ (وَلَا شَفْعَةَ فِي الْعُرُوضِ وَالسُّفُنِ) لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ (لَا شَفْعَةَ إِلَّا فِي رُبْعٍ أَوْ حَائِطٍ) وَهُوَ حُجَّةٌ عَلَى مَا لِكِ فِي إِيحَابِهَا فِي السُّفُنِ، وَلَآئِ الشَّفْعَةَ إِنَّمَا وَجَبَتْ لِلدَّفْعِ ضَرَرٍ سَوْعِ الْجَوَارِ عَلَى الدَّوَامِ، وَالْمَلِكُ فِي الْمَنْقُولِ لَا يَذُومُ حَسَبَ دَوَامِهِ فِي الْعَقَارِ فَلَا يُلْحَقُ بِهِ وَفِي بَعْضِ نُسَخِ الْمُخْتَصَرِ وَلَا شَفْعَةَ فِي الْبِنَاءِ وَالنَّخْلِ إِذَا بَيْعَتْ دُونَ الْعَرَصَةِ وَهُوَ صَحِيحٌ مَذْكُورٌ فِي الْأَصْلِ، لِأَنَّهُ لَا قَرَارَ لَهُ فَكَانَ نَقْلِيًّا، وَهَذَا بِخِلَافِ الْعُلُوِّ حَيْثُ يُسْتَحَقُّ بِالشَّفْعَةِ وَيُسْتَحَقُّ بِهِ الشَّفْعَةُ فِي السُّفُلِ إِذَا لَمْ يَكُنْ



طَرِيقُ الْعُلُوِّ فِيهِ، لِأَنَّهُ بِمَا لَهُ مِنْ حَقِّ الْقَرَارِ التَّحْقِيقُ بِالْعَقَارِ .

ترجمہ

سامان اور کشتیوں میں شفعہ ثابت نہ ہوگا۔ کیونکہ نبی کریم ﷺ نے ارشاد فرمایا کہ شفعہ صرف مکان اور دیوار میں ہے اور کشتیوں کے پارے میں عدم شفعہ پر یہ حدیث امام مالک علیہ الرحمہ کے خلاف دلیل ہے۔ کیونکہ شفعہ ہمیشہ برے مسائے کے نقصان کو دور کرنے کیلئے ثابت ہوتا ہے اور دوام کی طرح زمین ہے۔ جبکہ نقل ہونے والی اشیاء میں دائمی ملکیت باقی نہیں رہتی۔ پس منقول کو غیر منقول کے ساتھ ملا دیا جائے گا۔

اور قدوری کے بعض نسخہ جات یہ الفاظ آئے ہیں۔ ”کہ درخت اور مکان کو جب زمین کے سوانح دیا جائے تو شفعہ نہ ہوگا اور یہی صحیح ہے۔ اور مسبوط میں ذکر کیا گیا ہے کہ عمارت اور درخت کو قرار حاصل نہیں ہے۔ پس یہ منقول ہو جائیں گے۔ جبکہ بالا خانہ میں ایسا نہیں ہے۔ لہذا وہاں پر رہنے والا حق شفعہ رکھتا ہے۔ اور علو کے سبب نیچے والا بھی حق شفعہ رکھتا ہے۔ مگر شرط یہ ہے کہ جب نیچے والی منزل کا اوپر کو راستہ نہ ہو۔ کیونکہ اوپر والے کا حق قرار کے سبب زمین کے ساتھ ملا دیا گیا ہے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ شفعہ قصداً صرف زمین میں ہو سکتا ہے عمارت اور کھجور کے درخت میں شفعہ نہیں، جب ان کو قصداً فروخت کیا جائے اگرچہ بشرط قرار فروخت کیا جائے، یہ ابن کمال کے فہم کے خلاف ہے کہ انھوں نے منقول کے خلاف کہا جیسا کہ ہمارے شیخ ربلی نے افادہ کیا۔ انھوں نے نقل ازیں ذکر کیا ہے اور کہا کہ ہمارے شیخ ربلی نے اس کا رد کیا ہے اور عدم شفعہ کا فتویٰ بزاز یہ وغیرہ کی اتباع میں دیا ہے پس اسے محفوظ کرلو۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت)

عدم شفعہ والی چیزوں میں فقہی تصریحات کا بیان

حضرت عثمان نے کہا جب زمین میں حدیں پڑ جائیں تو اس میں شفعہ نہ ہوگا اور نہیں شفعہ ہے کنوئیں میں اور نہ کھجور کے درخت میں۔ حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ ہمارے نزدیک بکر، حکم ہے۔ حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ راستے میں شفعہ نہیں ہے خواہ وہ تقسیم کے لائق ہو یا نہ ہو۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر مشتری نے خیاری شرط سے زمین کے ایک حصے کو خرید لیا تو شفعہ کو شفعے کا حق نہ ہوگا جب تک کہ مشتری کا خیاری پورا نہ ہو۔ اور وہ اس کو قطعی طور پر نہ لے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر ایک شخص نے زمین خریدی اور مدت تک اس پر قابض رہا بعد اس کے ایک شخص نے اس زمین میں اپنا حق ثابت کیا تو اس کو شفعہ ملے گا اور جو کچھ زمین میں منفعہ ہوئی ہے وہ مشتری کی ہوگی جس تاریخ تک اس کا حق ثابت ہوا ہے کیونکہ وہ مشتری اس زمین کا خاص تھا اگر وہ تلف ہو جاتی یا اس کے درخت تلف ہو جاتے۔ اگر بہت مدت گزر گئی

کہا اس کے باطن اور شتری سر کے یاد و زہد ہیں مگر حق کو قبول کئے بہت مدت گزرنے کی وجہ سے اس صورت میں اس شخص واس کا من ترے کام کر فطری کا دعویٰ نہ پہنچے گا۔ اگر زمانہ بہت نہیں گزرا ہے اور اس شخص کو مطلوب ہوا کہ باطن نے قصد اشغاف باطن کرنے سے واسطے حق کو چھپایا ہے تو اصل زمین کی قیمت اور جو اس میں زیادہ ہو گیا ہے اس کی قیمت وہ شخص ادا کر کے شغف لے لے گا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جیسے زہد کے مال میں شغف ہے، ایسے میت کے مال میں بھی شغف ہے۔ البتہ اگر میت کے وارث اس کے مال کو تقسیم کر لیں پھر بیچیں تو اس میں شغف نہ ہوگا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ ہمارے نزدیک غلام اور لونڈی اور اودھ اور گائے اور بکری اور جانور اور کپڑے میں شغف نہیں ہے نہ اس کنوئیں میں جس کے متعلق زمین نہیں ہے کیونکہ شغف اس زمین میں ہوتا ہے جو تقسیم کے قابل ہے اور اس میں حد دو ہوتے ہیں زمین کی قسم سے جو چیز ایسی نہیں ہے اس میں شغف بھی نہیں ہے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر کسی شخص نے ایسی زمین خریدی جس میں لوگوں کو حق شغف پہنچتا ہے تو چاہیے کہ فطیوں کو حاکم کے پاس لے جائے یا شغف لیں یا چھوڑ دیں اگر شتری فطیوں کو حاکم کے پاس نہیں لے گیا لیکن ان کو خریدنے کی خبر ہو گئی تھی اور انہوں نے مدت شغف کا دعویٰ نہ کیا بعد اس کے دعویٰ کیا تو مسوع نہ ہوگا۔ پوری ہوئی کتاب فطی کی۔

(مولانا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1304)

### شغف میں مسلم و ذمی کے حق کیلئے برابری کا بیان

قَالَ (وَالْمُسْلِمُ وَالذَّمِّيُّ فِي الشُّغْفَةِ سَوَاءٌ) لِلْعُقُومَاتِ وَلَا تَهْمَا يَسْتَوِيَانِ فِي السَّبَبِ وَالْحِكْمَةِ فَيَسْتَوِيَانِ فِي إِسْنَةِ حَقَائِقٍ، وَلِهَذَا يَسْتَوِي فِيهِ الذَّكَرُ وَالْأُنْثَى وَالصَّغِيرُ وَالْكَبِيرُ وَالْبَاغِي وَالْعَادِلُ وَالْحُرُّ وَالْعَبْدُ إِذَا كَانَ مَأْذُونًا أَوْ مُكْتَابًا.

ترجمہ

اور شغف میں مسلمان اور ذمی برابر ہیں۔ کیونکہ احادیث عموم پر ہیں۔ اور یہی دلیل ہے کہ وہ دونوں سبب اور حکمت میں برابر ہیں۔ پس وہ ہتھار ہونے میں برابر ہوں گے۔ کیونکہ حق ثابت ہونے میں مرد و عورت، چھوٹا، بڑا باغی و عادل آزاد اور غلام سب برابر ہیں۔ مگر غلام کیلئے شرط یہ ہے کہ وہ ماذون یا مکاتب غلام نہ ہو۔

### الحل ذمہ کے حقوق کا بیان

حضرت خالد نے اسی سلسلہ میں اور بھی متعدد معاہدے کئے اور ان معاہدوں کو حضرت ابوبکرؓ حضرت عمرؓ حضرت عثمانؓ اور حضرت علیؓ نے قائم رکھا، ان معاہدوں میں اگرچہ باہم اختلاف ہے لیکن سب میں قدر مشترک یہ ہے۔

لَا يَهْدِمُ لَهُمْ بَيْعَةٌ وَلَا كَنِيْسَةٌ وَعَلَىٰ أَنْ يَضْرِبُوا أَنْفُسَهُمْ فِي أَمْرِ سَاعَةِ شَاوَأَ مِنْ لَيْلِ انْهَارٍ إِلَّا فِي

اوقات الصلوة وعلی ان یخرجوا الصلبان فی ایام عیدہم (کتاب الخراج)

ان لوگوں کے گرجے نہ گرائے جائیں گے اور وہ رات دن میں بجز اوقات نماز کے ہر وقت ناقوس بجائیں گے اور اپنے تہوار کے دن صلیب نکالیں گے۔ حضرت ابو بکرؓ کے بعد حضرت عمرؓ کے زمانے میں یہ کثرت معاہدے ہوئے، ان میں سب سے زیادہ مفصل، سب سے زیادہ جامع اور سب سے زیادہ فیاضانہ معاہدہ ہے جو حضرت ابوعبیدہؓ نے شام کے عیسائیوں کے ساتھ کیا جس معاہدے کے الفاظ یہ ہیں۔

واشترط علیہم حین دخلہا علی ان تترك کنائسہم ویعہم علی ان لا یحدثوا بناء بیعة ولا کنیسة، وعلی ان علیہم ارشاد الضال وبناء القاطر علی الانہار من أموالہم، وان یضیفوا من مربہم من المسلمین ثلاثة ایام وعلی ان لا یشتعوا مسلما ولا یضربوہ، ولا یرفعوا فی نادی اهل الإسلام صلیبا ولا یخرجوا خزیرا من منازلہم إلی افنیة المسلمین، وان یؤقدوا النیران للفرزاة فی سبیل اللہ، ولا یدلوا للمسلمین علی عورة، ولا یضربوا نواقیسہم قبل اذان المسلمین ولا فی اوقات اذانہم ولا یخرجوا الرايات فی ایام عیدہم، ولا یلبسوا السلاح یوم عیدہم ولا یتخذوہ فی بیوتہم (الخروج لابی یوسف، باب فصل فی الکنائس والبیع)

جب وہ شام میں داخل ہوئے تو یہ شرط کر لی کہ ان کے گرجوں سے کچھ تعرض نہ کریں گے جبکہ نئے گرجے نہ تعمیر کریں بھولے مسلمانوں کو راستہ دکھائیں اپنے مال سے نہروں پر پل بنادیں، جو مسلمان ان کے پاس سے ہو کر گذریں تین دن تک ان کی مہمانی کریں، کسی مسلمان کو نہ گالی دیں، نہ ماریں، نہ مسلمانوں کی مجلس میں صلیب اور نہ مسلمانوں کے احاطہ میں سور نکالیں، مجاہدین کے لئے راستوں میں آگ نہ جلائیں مسلمانوں کی جاسوسی نہ کریں، اذان سے پہلے اور اذان کے اوقات میں ناقوس نہ بجائیں، اپنے تہواروں کے دن جھنڈے نہ نکالیں، ہتھیار نہ لگائیں اور اس کو اپنے گھروں میں بھی نہ رکھیں۔

ان لوگوں نے تمام شرطیں منظور کر لیں، صرف یہ درخواست کی کہ سال میں ایک بار بغیر جھنڈیوں کے صلیب نکالنے کی اجازت دی جائے، حضرت ابوعبیدہؓ نے ان کی یہ درخواست منظور کی۔

قاضی ابو یوسف نے لکھا ہے کہ حضرت ابوعبیدہؓ نے یہ نری اور یہ فیاضی اس لئے اختیار کی تھی کہ اور لوگوں کو صلح کی ترغیب ہو، چنانچہ اس معاہدے کے بعد جب رومیوں سے جنگ ہوئی اور فتح کے بعد اطراف وحوالی کے تمام عیسائیوں نے صلح کر لی تو ان لوگوں نے ایک شرط یہ پیش کی کہ جو رومی مسلمانوں کی جنگ کے لئے آئے تھے اور اب وہ عیسائیوں کے پناہ گزین ہیں ان کو امن دیا جائے کہ اپنے اہل و عیال اور مال و اسباب کے ساتھ وہیں چلے جائیں اور ان سے کوئی قسم کا تعرض نہ کیا جائے حضرت ابوعبیدہؓ نے یہ شرط بھی منظور کر لی۔ (کتاب الخراج، صفحہ ۸۱)

اب ہم کو صرف یہ دیکھنا ہے کہ ان معاہدوں کی پابندی کی گئی یا نہیں؟ اور کی گئی تو کیونکر؟ اسلام میں معاہدے کی پابندی فرض ہے اور اس میں کسی مذہب کی تخصیص نہیں بلکہ خود معاہدہ کی اخلاقی عظمت کا یہی اقتضاء ہے اس بنا پر صحابہ کرام نے ذمیوں کے ساتھ جو معاہدہ کیا تھا ان کا پورا کرنا ان کا مذہبی فرض تھا، چنانچہ شام کی فتح کے بعد حضرت عمرؓ نے حضرت ابوعبیدہؓ کو جو فرمان لکھا اس میں یہ الفاظ تھے: "وامنع المسلمین من ظلمهم والاضرارہم واکل اموالہم ذوق لہم بشرطہم الذی شرط لہم فی جمیع ما اعطیتہم" (کتاب الخراج، صفحہ ۸۰)

مسلمانوں کو ان کے ظلم و نقصان سے روکو اور ان کے مال کھانے سے منع کرو، اور ان کو جو حقوق تم نے جن شرائط پر دیئے ہیں ان کو پورا کرو۔ وفات کے وقت جو ذمیت کی اس میں یہ الفاظ فرمائے۔

واوصیہ بسلامۃ اللہ وذمۃ رسولہ ان یوفی لہم بعمہدہم وان یقاتل من ورائہم وان لا یكلفوا فوق

طاقہم (بخاری، کتاب المناقب باقضية البیعة والا فقاق علی عثمان)

اور میں اپنے جانشین کو خدا اور خدا کے رسول ﷺ کے ذمہ کی وصیت کرتا ہوں کہ ذمیوں کے معاہدے کو پورا کرے اور ان کی حمایت میں لڑے اور ان کو تکلیف بلا بیاطاق نہ دے۔ ذمیوں کے معاہدے کی پابندی کا جس قدر خیال رکھا جاتا تھا، اس کا اندازہ صرف اس واقعہ سے ہو سکتا ہے کہ ایک بار ایک عیسائی رسول اللہ ﷺ کو گالیاں دے رہا تھا حضرت غزوہ نے سنا تو اس کے منہ پر ایک طہنچہ مارا، اس نے حضرت عمرو بن العاصؓ کی خدمت میں استغاثہ کیا تو انہوں نے غزوہ کو بلا کر کہا کہ ہم نے ان سے معاہدہ کیا ہے حضرت غزوہ نے کہا غزوہ بالذہ کیا ہم نے ان سے یہ معاہدہ کیا ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کو عذاب نہ گالیاں دیں، ہم نے صرف یہ معاہدہ کیا ہے کہ وہ اپنے گرجوں میں جو چاہیں کہیں حضرت عمرو بن العاصؓ نے کہا یہ سچ ہے۔ (اسد الغابہ تذکرہ حضرت غزوہ بن حارث الکندی)

خود ذمیوں کو اس پابندی معاہدہ کا اعتراف تھا، ایک بار حضرت عمرؓ کی خدمت میں ذمیوں کا ایک وفد آیا تو انہوں نے پوچھا کہ غالباً مسلمان تم لوگوں کو ستاتے ہوں گے سب نے ہزبان ہو کر کہا۔ ما نعلم الا وفاء وحسن ملکۃ (طبری، صفحہ ۲۵۶) ہم پابندی عہد اور شریفانہ اخلاق کے سوا کچھ نہیں جانتے۔ لیکن صرف اسی قدر کافی نہیں، یہ جو کچھ ہے قول ہے ہم علماء دکھاتا چاہتے ہیں کہ ذمیوں کو جو جو حقوق دیئے گئے ان کو ٹھلا پورا کیا گیا۔

وہ اسباب جن کے سبب شفعہ ثابت نہیں ہو سکتا

قَالَ (وَإِذَا مَلَكَ الْعَقَارُ بِعَوَضٍ هُوَ مَالٌ وَجَبَتْ فِيهِ الشُّفْعَةُ) لِأَنَّهُ أَمَّا مَرَاغَةُ شَرْطِ الشَّرْعِ فِيهِ وَهُوَ التَّمْلُكُ بِمِثْلِ مَا تَمْلُكُ بِهِ الْمُشْتَرِي صُورَةً أَوْ قِيمَةً عَلَى مَا مَرَّ قَالِ (وَلَا شُفْعَةَ فِي الدَّارِ الَّتِي يَتَزَوَّجُ الرَّجُلُ عَلَيْهَا أَوْ يُخَالِعُ الْمَرَاةَ بِهَا أَوْ يَسْتَأْجِرُ بِهَا دَارًا أَوْ غَيْرَهَا أَوْ يُصَالِحُ بِهَا عَنْ دَمٍ عَمِدٍ أَوْ يُعَيِّقُ عَلَيْهَا عَيْدًا) لِأَنَّ الشُّفْعَةَ عِنْدَنَا إِنَّمَا تَجِبُ

فِي مَبَادِلَةِ الْمَالِ بِالْمَالِ لِمَا بَيْنَنَا، وَهَذِهِ الْأَعْوَاضُ لَيْسَتْ بِأَمْوَالٍ، فَلْيَجَابِ الشُّفْعَةُ فِيهَا بِخِلَافِ الْمَشْرُوعِ وَقَلْبِ الْمَوْضُوعِ وَعِنْدَ الشَّالِمِيِّ تَجِبُ فِيهَا الشُّفْعَةُ لِأَنَّ هَذِهِ الْأَعْوَاضُ مُتَقَوِّمَةٌ عِنْدَهُ فَأَمَّا كُنَّ الْأَخْذُ بِقِيَمَتِهَا إِنْ تَعَدَّرَ بِمِثْلِهَا كَمَا فِي التَّبَيُّعِ بِالْعَرَضِ، بِخِلَافِ الْهَبَةِ لِأَنَّهُ لَا عَوَضَ فِيهَا رَأْسًا وَقَوْلُهُ يَتَنَكَّى فِيمَا إِذَا جَعَلَ شِفْصًا مِنْ ذَارٍ مَهْرًا أَوْ مَا يَضَاهِيهِ لِأَنَّهُ لَا شُفْعَةَ عِنْدَهُ إِلَّا فِيهِ وَنَحْنُ نَقُولُ: إِنْ تَقَوَّمَ مَنَافِعُ الْبُضْعِ فِي النِّكَاحِ وَغَيْرِهَا بِعَقْدِ الْبِجَارَةِ ضَرُورِيٌّ فَلَا يَظْهَرُ فِي حَقِّ الشُّفْعَةِ، وَكَذَا الدَّمُ وَالْعِتْقُ غَيْرُ مُتَقَوِّمٍ لِأَنَّ الْقِيَمَةَ مَا يَقُومُ مَقَامَ غَيْرِهِ فِي الْمَعْنَى الْخَاصَّةِ الْمَطْلُوبِ وَلَا يَتَحَقَّقُ فِيهِمَا، وَعَلَى هَذَا إِذَا تَزَوَّجَهَا بِغَيْرِ مَهْرٍ ثُمَّ فَرَضَ لَهَا الدَّارَ مَهْرًا لِأَنَّهُ بِمَنْزِلَةِ الْمَفْرُوضِ فِي الْعَقْدِ فِي كَوْنِهِ مُقَابِلًا بِالْبُضْعِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا بَاعَهَا بِمَهْرٍ الْيَسِيلِ أَوْ بِالْمُسَمَّى لِأَنَّهُ مَبَادِلَةُ مَالٍ بِمَالٍ،

ترجمہ

اور وہ مکان جس میں انسان شادی کر سکتا ہے یا جس کے ذریعے عورت نے خلع کیا ہے یا جس کے بدلے میں کوئی شخص اجرت پر لیتا ہے یا جس کے ذریعے قتل میں صلح ہوئی ہے یا جس گھر پر انسان کی غلام کو آزاد کرتا ہے اس طرح گھر میں شفعہ ثابت نہ ہوگا۔ کیونکہ ہمارے نزدیک شفعہ مال کے بدلے میں مال پر ثابت ہوتا ہے۔ اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کرائے ہیں۔ جبکہ مذکورہ اعراض یہ مال نہیں ہیں۔ پس ان میں شفعہ کو ثابت کرنا یہ مشروعیت کے خلاف اور موضوع کو بدلنا ہوگا۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ کے نزدیک مذکورہ اعراض میں شفعہ ثابت ہو جائے گا۔ کیونکہ ان کے نزدیک یہ اعراض مقوم ہیں کیونکہ ان کی مثل کی ادائیگی کے ناممکن ہونے کی وجہ سے ان کو دیا گیا ہے۔ جس طرح سامان کے بدلے میں ہونے والی بیع میں ہوتا ہے۔ یہ خلاف ہبہ کے۔ کیونکہ اس میں بدلہ نہیں ہوا کرتا۔ اور امام شافعی علیہ الرحمہ کا یہ قول اس وقت درست ہو سکتا ہے جب خاوند نے اس مکان کا بعض حصہ مہر میں مقرر کر دیا ہے کیونکہ ان کے نزدیک شفعہ اسی میں ہے۔

ہم نے کہا کہ نکاح میں منافع بضع اور اس کے سوا کا ہونا یہ عقد اجارہ کی وجہ سے برہائے حاجت تھا۔ پس یہ ایسا مقوم ہونا شفعہ میں ظاہر نہ ہوگا۔ اسی طرح خون اور آزادی یہ دونوں بھی غیر مقوم ہیں۔ کیونکہ قیمت وہ ہوتی ہے جو مخصوص و مطلوب حکم میں اپنے غیر کا قائم مقام بن سکے۔ جبکہ خون اور آزادی میں یہ ثابت نہیں ہوتی۔

اور اسی طرح جب کسی شخص نے عورت سے بغیر کسی مہر کے نکاح کیا ہے اور اس کے بعد اس نے گھر کو مہر میں مقرر کر دیا ہے

کیونکہ یہ بیع کے مقابلے میں مقدم میں فرض کر دیے گئے کی طرح ہو جائے گا۔ یہ خلاف اس صورت کے کہ جب خاوند نے مہر شئی یا ذکر کردہ کے بدلے میں مکان کو بیچ دیا ہے کیونکہ یہ بھی مال کا تبادلہ مال کے ساتھ ہے۔

شرح

علامہ ابن عابدین ثانی مفتی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب کسی شخص پر ایک چیز کا دعویٰ تھا اس نے اپنا مکان دے کر مدی سے صلح کر لی اس پر شفعہ ہو سکتا ہے اگرچہ یہ صلح انکار یا سکوت کے بعد ہو کیونکہ مدی اس کو اپنے اس حق کے عوض میں لینا قرار دیتا ہے اور شفعہ کا تعلق اسی مدی سے ہے لہذا مدی علیہ کے انکار کا اعتبار نہیں اور اگر اسی مکان کا دعویٰ تھا اور مدی علیہ نے اقرار کے بعد کچھ دے کر مدی سے صلح کر لی تو شفعہ ہو سکتا ہے کہ یہ صلح ہیچیت اُن دامنوں کے عوض اس مکان کو خریدنا ہے اور اگر مدی علیہ نے انکار یا سکوت کے بعد صلح کی تو شفعہ نہیں ہو سکتا کہ یہ صلح ہیچ کے حکم میں نہیں ہے بلکہ کچھ دے کر بھڑکا کاٹنا ہے۔

(رد المحتار، کتاب شفعہ، بیروت)

مکان کے بدلے شرط پر نکاح کرنے کا بیان

وَلَوْ تَزَوَّجَهَا عَلَى دَارٍ عَلَى أَنْ تَرُدَّ عَلَيْهِ الْفَاقِلَا شُفْعَةً فِي جَمِيعِ الدَّارِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَا: تَجِبُ فِي حِصَّةِ الْأَنْفِ لِأَنَّهُ مَبَادَلَةٌ مَالِيَّةٌ فِي حَقِّهِ. وَهُوَ يَقُولُ مَعْنَى التَّبِعِ فِيهِ تَابِعٌ وَلِهَذَا يَسْتَعِدُّ بِلَفْظِ النِّكَاحِ وَلَا يَنْقُضُ بِشَرْطِ النِّكَاحِ فِيهِ، وَلَا شُفْعَةً فِي الْأَصْلِ فَكَذَا فِي التَّبِعِ، وَلَئِنْ الشُّفْعَةُ شَرِعتٌ فِي الْمَبَادَلَةِ الْمَالِيَّةِ الْمَقْصُودَةِ حَتَّى أَنْ الْمُضَارِبَ إِذَا بَاعَ دَارًا وَلَيْسَ بِهَا رِنَحٌ لَا يَسْتَحِقُّ رُبَّ الْمَالِ الشُّفْعَةَ فِي حِصَّةِ الرِنَحِ لِيُكَوِّنَ تَابِعًا فِيهِ.

ترجمہ

اور جب کسی عورت نے گھر کے بدلے میں اس شرط پر نکاح کیا کہ عورت خاوند کو ایک ہزار روپے پر واپس کر دے گی۔ تو امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک اس گھر کے کسی بھی حصہ میں شفعہ ثابت نہ ہوگا جبکہ صاحبین نے کہا کہ ہزار والے حصہ میں شفعہ ثابت ہو جائے گا۔ کیونکہ ہزار یہ خاوند کے حق میں مال کا تبادلہ ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ یہاں بیچ کا معنی تابع ہے۔ کیونکہ وہ لفظ نکاح سے منعقد ہو جاتی ہے۔ اور بیچ میں نکاح کی شرط لگانے کی وجہ سے وہ قاسد نہ ہوگا۔ اور جب اصل میں شفعہ نہیں تو تابع میں بھی نہ ہوگا۔ کیونکہ شفعہ میں خود مقصود مالی مبادلے میں ہے یہاں تک کہ جب مضارب نے کوئی مکان بیچ دیا ہے اور اس میں نفع ہے تو رب المال نفع کے حصہ میں شفعہ کا حقدار نہ ہوگا۔ کیونکہ یہاں پر نفع تابع ہے۔

شرح

اور شفیع کو یہ خبر ملی تھی کہ مکان ایک ہزار کو فروخت ہوا ہے اس نے تسلیم شفیع کر دی بعد میں معلوم ہوا کہ ہزار سے کم میں فروخت ہوا ہے یا ہزار روپے میں نہیں فروخت ہوا ہے بلکہ اتنے من گہوں یا جو کے بدلے میں فروخت ہوا ہے اگرچہ ان کی قیمت ایک ہزار بلکہ ایک ہزار سے زیادہ ہو تو تسلیم صحیح نہیں بلکہ شفیع کر سکتا ہے اور اگر بعد میں یہ معلوم ہوا کہ ہزار روپے کی اشرفیوں کے عوض میں فروخت ہوا ہے یا عروض کے عوض میں فروخت ہوا جن کی قیمت ایک ہزار ہے تو شفیع نہیں کر سکتا۔

اقرار عوض کی مصالحت میں حق شفیع ثابت ہونے کا بیان

قَالَ (أَوْ يُصَالِحُ عَلَيْهَا بِإِنْكَارٍ، فَإِنْ صَالَحَ عَلَيْهَا بِإِقْرَارٍ وَجَبَتْ الشُّفْعَةُ) قَالَ رَضِيَ  
اللَّهُ عَنْهُ: هَكَذَا ذُكِرَ فِي أَكْثَرِ نُسَخِ الْمُخْتَصَرِ، وَالصَّحِيحُ أَوْ يُصَالِحُ عَنْهَا بِإِنْكَارٍ  
مَكَانَ قَوْلِهِ أَوْ يُصَالِحُ عَلَيْهَا، لِأَنَّهُ إِذَا صَالَحَ عَنْهَا بِإِنْكَارٍ بَقِيَ الدَّارُ لِي يَدِهِ فَهُوَ يَزْعُمُ  
أَنَّهَا لَمْ تَزَلْ عَنْ مِلْكِهِ، وَكَذَا إِذَا صَالَحَ عَنْهَا بِسُكُوتٍ لِأَنَّهُ يَحْتَمِلُ أَنَّهُ بَدَّلَ الْمَالَ  
أَفْدَاءً لِيَسْمِيَهُ وَقَطْعًا لِشَفْعِ غَضَمِهِ، كَمَا إِذَا أَنْكَرَ صَرِيحًا، بِخِلَافِ مَا إِذَا صَالَحَ  
عَنْهَا بِإِقْرَارٍ لِأَنَّهُ مُعْتَرِفٌ بِالْمِلْكِ لِلْمُدْعَى، وَإِنَّمَا اسْتِفَادَةُ بِالْصُّلْحِ فَكَانَ مَبَادِلَةً مَالِيَّةً.  
أَمَّا إِذَا صَالَحَ عَلَيْهَا بِإِقْرَارٍ أَوْ سُكُوتٍ أَوْ إِنْكَارٍ وَجَبَتْ الشُّفْعَةُ فِي جَمِيعِ ذَلِكَ لِأَنَّهُ  
أَخَذَهَا عَوَضًا عَنْ حَقِّهِ فِي رَغْمِهِ إِذَا لَمْ يَكُنْ مِنْ جِنْسِهِ فَيَعَامَلُ بِرَغْمِهِ.

ترجمہ

اور جب کسی شخص نے گھر کے بارے میں انکار کے ساتھ مصالحت کی ہے۔ اور جب گھر کا عوض اقرار کے ساتھ مصالحت ہوئی ہے تو اس میں شفیع ثابت ہو جائے گا۔ مصنف علیہ الرحمہ نے کہا کہ قدوری کے اکثر نسخوں میں عبارت اسی طرح ہے۔ حالانکہ ”أَوْ يُصَالِحُ عَلَيْهَا“ کی جگہ پر ”أَوْ يُصَالِحُ عَنْهَا بِإِنْكَارٍ“ زیادہ مناسب ہے۔ کیونکہ جب صلح کرنے والے نے انکار کے ساتھ مصالحت کی ہے تو گھر اس کے قبضہ میں باقی رہ جائے گا اور وہ یہ سمجھ رہا ہے کہ اس کی ملکیت ختم نہیں ہوئی ہے۔ اور اسی طرح جب اس نے سکوت کے ساتھ گھر میں مصالحت کی ہے جب بھی شفیع ثابت نہ ہوگا کیونکہ ممکن ہے صلح کرنے والے نے اپنی قسم کے ذریعے اور اپنے متبادل میں رہنے والے کے شور شرابے کو ختم کرنے کیلئے پیسہ خرچ کیا ہو۔ یہ تو ایسے ہی ہو جائے گا جس طرح اس نے مصراحت کے ساتھ انکار کر دیا ہے۔ یہ خلاف اس صورت کے کہ جب اقرار کے ساتھ گھر میں صلح کی ہو۔ کیونکہ اب وہ مدعی ملکیت کا اعتراف کرنے والا ہے۔ اور اس ملکیت کو اس نے بطور صلح حاصل کیا ہے تو یہ مالی تبادلے کی طرح ہو جائے گا مگر جب اس نے گھر پر

اقرار یا سکوت یا انکار کے ساتھ صلح کر دی ہے تو ان تمام احوال میں اس کا شفعہ ثابت ہو جائے گا۔ کیونکہ وہ اپنے علم کے مطابق اپنے مہر کو حق کے بدلے میں لینے والا ہے۔ مگر شرط یہ ہے کہ بدلہ اس کے حق کی جنس میں سے نہ ہو۔ تو اس کے علم کے مطابق فیصلہ کیا جائے گا۔

شرح

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب مشتری نے شفعہ کو کچھ دے کر مصالحت کر لی کہ شفعہ نہ کرے یہ صلح بھی باطل ہے کہ جو کچھ دینا قرار پایا ہے رشتہ ہے اور اس صلح کی وجہ سے شفعہ بھی باطل ہو گیا۔ یوں ہیں اگر حق شفعہ کو مال کے بدلے میں بیع کیا بیع بھی باطل ہے اور شفعہ بھی باطل ہو گیا ہے۔

اور جب شفعہ نے مشتری سے یوں مصالحت کی نصف مکان مجھے اتنے میں دے دے یہ صلح صحیح ہے اور اگر یوں مصالحت کی کہ یہ کمرہ مجھے دے دے اس کے مقابل میں شمن کا جو حصہ ہے وہ میں دوں گا تو صلح صحیح نہیں مگر شفعہ بھی ساقط نہ ہوگا۔ اور جب شفعہ نے مشتری سے اس جائیداد کا نرخ چکایا یا یہ کہا کہ میرے ہاتھ بیع کر دیا اجارہ پر لیا یا مشتری سے کہا میرے پاس ودیعت رکھ دو یا میرے لیے ودیعت رکھ دو یا میرے لیے اس کی وصیت کر دیا مجھے مدد کے طور پر دے دو ان سب صورتوں میں شفعہ کی تسلیم ہے۔ (فتاویٰ ہند، کتاب شفعہ، بیروت)

ہبہ میں شفعہ نہ ہونے کا بیان

قَالَ (وَلَا شُفْعَةٌ فِي هِبَةٍ لِمَا ذَكَرْنَا، إِلَّا أَنْ تَكُونَ بَعْضُ مَشْرُوطٍ لِأَنَّهُ بَيْعٌ انْتِهَاءٌ، وَلَا بَدْءٌ مِنَ الْقَبْضِ وَأَنْ لَا يَكُونَ الْمَوْهُوبُ وَلَا عَوْضُهُ شَائِعًا لِأَنَّهُ هِبَةٌ ائْتَدَاءٌ وَقَدْ كَرَّرْنَا فِي كِتَابِ الْهِبَةِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا لَمْ يَكُنِ الْبَعْضُ مَشْرُوطًا فِي الْعَقْدِ لِأَنَّ كُلَّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا هِبَةٌ مُطْلَقَةٌ، إِلَّا أَنَّهُ أُيِّبَ مِنْهَا فَاَمْتَنَعَ الرَّجُوعُ.

ترجمہ

فرمایا کہ ہبہ میں کوئی شفعہ نہیں ہے اسی دلیل کی بنیاد پر جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ ہاں البتہ جب ہبہ مشروط بدلے کے ساتھ کیا جاتی ہو ہے۔ کیونکہ یہ انجام کے اعتبار سے بیع ہے۔ اور قبضہ کا ہونا اور موهوب اور اس کے بدلے کا تقسیم ہونا لازم ہے کیونکہ یہ ابتدائی طور پر ہبہ جس طرح کتاب ہبہ میں بیان کر آئے ہیں۔ یہ خلاف اس صورت کے کہ جب بدلہ عقد میں مشروط نہ کیا گیا ہو کیونکہ کتاب ہبہ اور عوض یہ دونوں مطلق طور پر ہبہ ہیں لیکن جب اس ہبہ کا بدلہ دے دیا جائے تو اب اس کی واپس ناممکن ہو جائے گی۔

شرح

اور جب ہبہ بشرط العوض میں بعد تقاضی بدلہ شفعہ نے شفعہ کی تسلیم کی اس کے بعد ان دونوں نے یہ اقرار کیا کہ ہم نے اس



عوض کے مقابل میں بیع کی تھی اب شفع کو شفعہ کا حق نہیں ہے اور اگر بہرہ بغیر عوض میں بعد تسلیم شفعہ اون دونوں نے بہرہ بشرط العوض یا بیع کا اقرار کیا تو شفعہ کر سکتا ہے۔ (قائدی اعدیہ، کتاب شفعہ، ہیروت)

خیار شرط کے ساتھ خریدی گئی چیز میں شفعہ نہ ہونے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ بَاعَ بِشَرَطِ الْخِيَارِ فَلَا شُفْعَةَ لِلشَّافِعِ) لِأَنَّهُ يَمْنَعُ زَوَالَ الْمِلْكِ عَنِ الْبَائِعِ  
فَإِنْ أَسْقَطَ الْخِيَارَ وَجَبَتْ الشُّفْعَةُ لِأَنَّهُ زَالَ الْمَنْعُ عَنِ الزَّوَالِ وَيُشْرَطُ الطَّلَبُ عِنْدَ  
سُقُوطِ الْخِيَارِ فِي الصَّحِيحِ لِأَنَّ الْبَيْعَ يَصِيرُ سَبَبًا لَزَوَالِ الْمِلْكِ عِنْدَ ذَلِكَ.

ترجمہ

اور جس شخص نے خیار شرط کے ساتھ کسی چیز کو بیچا ہے تو شفعہ کیلئے شفعہ نہ ہوگا۔ کیونکہ خیار شرط بائع کی ملکیت کو ختم کرنے والا نہیں ہے۔ اور جب بائع نے خیار کو ساقط کر دیا ہے تو اب شفعہ ثابت ہو جائے گا۔ کیونکہ ملکیت کو ختم کرنے والا مانع نہ رہا ہے۔ اور قول صحیح کے مطابق خیار کے ساقط ہونے کے وقت طلب کرنا شرط ہے۔ کیونکہ اسی وقت ملکیت کو ختم کرنے کا سبب بننے والی ہے

شرح

اور اگر بیع میں بائع نے اپنے لیے خیار شرط کیا ہو تو جب تک خیار ساقط نہ ہو شفعہ نہیں ہو سکتا کہ خیار ہوتے ہوئے بیع ملک بائع سے خارج ہی نہ ہوئی شفعہ کیونکر ہو اور صحیح یہ ہے کہ شفعہ کی طلب خیار ساقط ہونے پر کی جائے اور اگر مشتری نے اپنے لیے خیار شرط کیا تو شفعہ ہو سکتا ہے کیونکہ بیع ملک بائع سے خارج ہوگی اور اندرون مدت خیار شفعہ نے لے لیا تو بیع واجب ہوگی اور شفعہ کے لیے خیار شرط نہیں حاصل ہوگا۔

شرط خیار کے ساتھ خریدی گئی چیز میں شفعہ ہونے کا بیان

(وَأِنْ اشْتَرَى بِشَرَطِ الْخِيَارِ وَجَبَتْ الشُّفْعَةُ) لِأَنَّهُ لَا يَمْنَعُ زَوَالَ الْمِلْكِ عَنِ الْبَائِعِ  
بِالْإِتِّفَاقِ، وَالشُّفْعَةُ تُبْتَنَى عَلَيْهِ عَلَى مَا مَرَّ، وَإِذَا أَخَذَهَا فِي الثَّلَاثِ وَجَبَ الْبَيْعُ لِعَجْزِ  
الْمُشْتَرِي عَنِ الرَّدِّ، وَلَا خِيَارَ لِلشَّافِعِ لِأَنَّهُ يَكْتَبُ بِالْشَّرْطِ، وَهُوَ لِمُشْتَرِي دُونَ  
الشَّافِعِ، وَإِنْ بَاعَتْ دَارًا إِلَى جَنْبِهَا وَالْخِيَارَ لَأَحَدِهِمَا فَلَهُ الْأَخْذُ بِالشُّفْعَةِ أَمَّا لِلْبَائِعِ  
فَطَاهِرٌ لِبَقَاءِ مِلْكِهِ فِي الَّتِي يُشْفَعُ بِهَا، وَكَذَا إِذَا كَانَ لِلْمُشْتَرِي وَفِيهِ إِشْكَالٌ  
أَوْ ضَخْنَاهُ فِي الْيُسُوعِ فَلَا بُعْدَ، وَإِذَا أَخَذَهَا كَانَ إِجَارَةً مِنْهُ لِلْبَيْعِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا  
اشْتَرَاهَا وَلَمْ يَرَهَا حَيْثُ لَا يَطْلُ خِيَارُهُ بِأَخْذِ مَا يَبِيعُ بِجَنْبِهَا بِالشُّفْعَةِ، لِأَنَّ خِيَارَ الرُّوْنَةِ

لَا يَسْطَلُ بِصَرِيحِ الْإِبْطَالِ فَكَيْفَ يَدُلُّ عَلَيْهِ ، ثُمَّ إِذَا حَضَرَ شَفِيعُ الدَّارِ الْأُولَى لَهُ أَنْ  
يَأْخُذَهَا دُونَ الثَّانِيَةِ لِانْعِدَامِ مَلِكِهِ فِي الْأُولَى حِينَ يَبْعَثُ الثَّانِيَةَ .

ترجمہ

اور جب خریدار نے کسی چیز کو خیار شرط کے ساتھ خریدا ہے تو شفعہ ثابت نہ ہوگا۔ کیونکہ یہ خیار بہ اتفاق بائع سے ملکیت کو ختم کرنے والا نہیں ہے۔ اور ملکیت ختم ہونے پر ہی شفعہ ثابت ہونے والا ہے۔ جس طرح گزر چکا ہے۔ اور جب شفعہ تین دن کے اندر اندر شفعہ کرنے والا ہے تو بیع لازم ہو جائے گی۔ کیونکہ اب خریدار واپسی سے قاصر ہو چکا ہے۔ جبکہ شفعہ کو خیار نہ ملے گا۔ کیونکہ خیار شرط کے ساتھ ثابت ہوتا ہے اور وہ خریدار کیلئے شفعہ کیلئے نہ تھا۔

اور جب مشفوعہ گھر کے برابر کسی مکان کی بیع ہوئی اور عاقدین میں سے کیلئے خیار بھی ہوا ہے تو اس کو شفعہ لینے کا اختیار ہوگا۔ اور وہ بائع کیلئے تو ظاہر ہے کیونکہ جس گھر کے سبب سے وہ شفعہ لے رہا ہے۔ اس میں اس کی ملکیت باقی ہے۔ اور اسی طرح جب خریدار کیلئے خیار ہو تو اس میں ایک اشکال ہے جس کو ہم کتاب بیوع میں بیان کر کے آئے ہیں۔ پس اس کو دوبارہ یہاں نہیں بیان کریں گے۔

اور جب خریدار نے گھر لیا ہے تو یہ اس کی جانب سے بیع کی اجازت بھی جائے گی۔ یہ خلاف اس صورت کے کہ جب اس نے دیکھے بغیر مکان کو خریدا ہے تو اس کے ساتھ میں بیچے گئے مکان کو بطور شفعہ لینے کی وجہ سے مشتری کا خیار باطل نہ ہوگا کیونکہ خیار رویت کے ذریعے ابطال کی تصریح سے ختم کرنے والا نہیں ہے۔ تو وہ دلالت ابطال سے کس طرح باطل ہو جائے گا۔ اور اس کے بعد جب پہلے مکان کا شفعہ آجائے تو اس کو پہلے مکان لینے کا اختیار ہوگا دوسرے کا اختیار نہ ہوگا۔ کیونکہ دوسرے کو بیچتے وقت پہلے مکان سے اس کی ملکیت ختم ہو جائے گی۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب جائیداد فروخت ہوئی اور شفعہ نے شفعہ سے انکار کر دیا پھر مشتری نے خیار رویت یا خیار شرط کی وجہ سے واپس کر دی یا اس میں عیب نکلا اور حکم قاضی سے واپس ہوئی تو اس واپسی کو بیع قرار دے کر شفعہ شفعہ نہیں کر سکتا کہ یہ واپسی بیع سے بیع نہیں ہے اور اگر عیب کی صورت میں بغیر حکم قاضی بائع نے خود واپس لے لی تو شفعہ ہو سکتا ہے کہ حق ثالث میں یہ بیع جدید ہے۔ یو ہیں اگر بیع کا اقالہ ہوا تو شفعہ ہو سکتا ہے۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت)

بیع فاسدہ والے مکان میں شفعہ نہ ہونے کا بیان

قَالَ ( وَمَنْ ابْتَاعَ دَارًا شِرَاءً قَاسِدًا فَلَا شُفْعَةَ فِيهَا ) أَمَّا قَبْلَ الْقَبْضِ فَلَعَلَّمَهُ زَوَالِ مِلْكِ  
الْبَائِعِ ، وَبَعْدَ الْقَبْضِ لِأَوْحَتِمَالِ الْقَسْبِ ، وَحَقُّ الْقَسْبِ ثَابِتٌ بِالشَّرْعِ لِدَفْعِ الْفَسَادِ ،

وَلَفِي انْبِاطِ حَقِّ الشُّفْعَةِ تَقْرِيرُ الْقَسَادِ فَلَا يَجُوزُ ، بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَ الْخِيَارُ لِلْمُشْتَرِي  
فِي الْبَيْعِ الصَّحِيحِ لِأَنَّهُ صَارَ أَخَصَّ بِهِ تَصَرُّفًا وَلَفِي الْبَيْعِ الْقَاسِدِ مَنُوعٌ عَنْهُ .

ترجمہ

اور جب کسی شخص نے بیع فاسد کے طور پر کوئی مکان خریدا ہے تو بیع فاسدہ کے سبب اس میں شفعہ نہ ہوگا۔ کیونکہ قبضے سے پہلے  
بائع کی ملکیت ختم نہیں ہوئی اور قبضے کے بعد بیع کا احتمال رکھنے کی وجہ سے اور فساد کو دور کرنے کی وجہ سے شرعی حکم کے مطابق بیع کا حق  
ثابت ہو جائے گا۔ جبکہ حق شفعہ کو ثابت کرنے کی وجہ سے فساد نکال دیا جائے گا۔ کیونکہ یہ درست نہیں ہے۔ یہ خلاف اس صورت کے  
کہ جب بیع صحیح میں مشتری کیلئے اختیار ہو کیونکہ ایسی بیع میں مشتری تصرف کے ساتھ خاص ہے جبکہ بیع فاسدہ میں مشتری کو تصرف  
سے روک دیا جاتا ہے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب بیع فاسد میں اس وقت شفعہ ہوگا جب بائع کا حق منقطع ہو جائے یعنی اسے  
واپس لینے کا حق نہ رہے مثلاً اس جائیداد میں مشتری نے کوئی تصرف کر لیا نئی عمارت بنائی اب شفعہ ہو سکتا ہے اور ہر بشرط العوض  
میں اس وقت شفعہ ہو سکتا ہے جب تا قبضہ بدلین ہو جائے یعنی اس نے اس کی چیز اور اس نے اس کی چیز پر قبضہ کر لیا اور فقط ایک  
نے قبضہ کیا ہو دوسرے نے قبضہ نہیں کیا ہو تو شفعہ نہیں ہو سکتا اور فرض کرو ایک نے ہی قبضہ کیا اور شفعے نے شفعہ کی تسلیم کر دی تو  
دوسرے کے قبضہ کے بعد شفعہ کر سکتا ہے کہ وہ پہلی تسلیم صحیح نہیں کہ قبل از وقت ہے۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت)

اور جب بیع فاسد کے ذریعہ سے ایک مکان خریدا اس کے بعد اس مکان کے پہلو میں دوسرا مکان فروخت ہوا اگر وہ مکان  
اول ابھی تک بائع ہی کے قبضہ میں ہے تو بائع شفعہ کر سکتا ہے کیوں کہ بیع فاسد سے بائع کی ملک زائل نہیں ہوئی اور اگر مشتری کو  
قبضہ دے دیا ہے تو مشتری شفعہ کر سکتا ہے کہ اب یہ مالک ہے اور اگر بائع کا قبضہ تھا اور اس نے شفعہ کا دعویٰ کیا تھا اور قبل فیصلہ مشتری  
کو قبضہ دے دیا شفعہ باطل ہو گیا اور فیصلہ کے بعد مشتری کے قبضہ میں دیا تو جائیداد شفعہ پر اس کا کچھ اثر نہیں اور اگر مشتری کا قبضہ  
تھا اور مشتری نے شفعہ کا دعویٰ بھی کیا تھا اور قبل فیصلہ بائع نے مشتری سے واپس لے لیا تو مشتری کا دعویٰ باطل ہو گیا اور بعد فیصلہ  
بائع نے واپس لیا تو اس کا کچھ اثر نہیں یعنی مشتری اس مکان کا مالک ہے جس کو بذریعہ شفعہ حاصل کیا ہے۔

حق فسخ کے سقوط کے سبب سے ثبوت شفعہ کا فقہی بیان

قَالَ ( فَإِنْ سَقَطَ حَقُّ الْفَسْخِ وَجَبَتْ الشُّفْعَةُ لِزَوَالِ الْمَانِعِ ، وَإِنْ بَيْعَتْ ذَاتَ بَعْضِهَا  
وَمِنْ لِي يَدِ الْبَائِعِ بَعْدَ فُلَّةِ الشُّفْعَةِ لِبَقَاءِ مِلْكِهِ ، وَإِنْ سَلَّمَهَا إِلَى الْمُشْتَرِي فَهُوَ شَفِيعُهَا  
لِأَنَّهُ أَلْجَأَتْهُ ) ثُمَّ إِنَّ سَلَّمَ الْبَائِعَ قَبْلَ الْحُكْمِ بِالشُّفْعَةِ لَمْ يَطْلُكْ شَفْعَتَهُ كَمَا إِذَا بَاعَ ،

بِخِلَافِ مَا إِذَا سَلَّمَ بَعْدَهُ لِأَنَّ بَقَاءَ مِلْكِهِ لِي الدَّارِ الَّتِي يُشْفَعُ بِهَا بَعْدَ الْحُكْمِ بِالشَّفْعَةِ  
لَيْسَ بِشَرْطٍ فَيَقِيَّتُ الْمَاخُودَةُ بِالشَّفْعَةِ عَلَى مِلْكِهِ ، وَإِنْ اسْتَرَدَّهَا الْبَائِعُ مِنَ الْمُشْتَرِي  
قَبْلَ الْحُكْمِ بِالشَّفْعَةِ لَمْ يَبْلُغْ لَانْقِطَاعِ مِلْكِهِ عَنْ الَّتِي يُشْفَعُ بِهَا قَبْلَ الْحُكْمِ بِالشَّفْعَةِ ،  
وَإِنْ اسْتَرَدَّهَا بَعْدَ الْحُكْمِ يَقِيَّتُ الثَّانِيَةَ عَلَى مِلْكِهِ لِمَا بَيَّنَّا

ترجمہ

اور جب فسخ کرنے کا حق ساقط ہو جائے تو مانع ختم ہو جانے کی وجہ سے شفعہ کا حق ثابت ہو جائے گا۔ اور جب اس مکان کے برابر کوئی مکان فروخت ہوا ہے اور وہ مکان ابھی تک بائع کے قبضہ میں ہو تو ملکیت کی بقاء کے سبب بائع کو شفعہ مل جائے گا۔ اور جب بائع نے پہلا مکان مشتری کے سپرد کر دیا ہے تو اب بھی مشتری دوسرے مکان کا شفعہ بن جائے گا۔ کیونکہ ملکیت اسی کی ہے اور اس کے بعد جب بائع نے اپنے شفعہ کا فیصلہ کرنے سے پہلے گھر مشتری کے حوالے کر دیا ہے تو اس کا شفعہ باطل ہو جائے گا۔ جس طرح کہ جب اس نے گھر کو بیچ دیا ہے۔ بخلاف اس صورت کے کہ جب بائع شفعہ کا فیصلہ ہونے کے بعد مکان کو حوالے کر دیا ہے۔ کیونکہ شفعہ کے فیصلہ کے بعد وہی جگہ جس کے سبب اس کو شفعہ مل رہا ہے اس کا بائع کی ملکیت میں باقی رہنا لازم نہیں ہے۔ تو شفعہ میں ایسا جیسا مکان اس کی ملکیت میں باقی رہ جائے گا۔

اور جب شفعہ کے فیصلہ سے پہلے بائع نے مشتری سے اپنا مکان واپس لے لیا ہے تو مشتری کا شفعہ باطل ہو جائے گا۔ کیونکہ شفعہ کے فیصلے سے قبل وہ جس مکان کا شفعہ بن رہا تھا اس میں تو اس کی ملکیت ختم ہو چکی ہے۔ اور جب بائع نے شفعہ کے فیصلہ کے بعد مکان کو واپس لے لیا ہے تو دوسرا مکان حسب عرف ملکیت میں باقی رہ جائے گا اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔

جب بائع رائل ہو جائے تو ممنوع واپس لوٹ آتا ہے قاعدہ فقہیہ

اذا زال المانع عاد الممنوع . (الاشیاء)

جب مانع رائل ہو جائے تو ممنوع واپس لوٹ آتا ہے۔

اس قاعدہ کی توضیح یہ ہے کہ جب کسی حکم کا مانع رائل ہو جائے یعنی جس کی وجہ سے وہ حکم ممنوع لگایا گیا تھا وہ چیز ختم ہو جائے تو اس وجہ کے ختم ہوتے ہی ممنوع واپس لوٹ آئے گا۔ اس کی مثال یہ ہے کہ ایک شخص نے کسی وقوعہ کا آنکھوں بھرا مشاہدہ کیا اس کے بعد اس واقعہ کو عدالت میں پیش کیا گیا اور جب اس مشاہدہ کرنے والے گواہ کو عدالت نے طلب کیا تو وہ اس وقت تائینا ہو چکا تھا اس پر عدالت نے اس کی گواہی کو کلام قمر اردو دیتے ہوئے کہا کہ تائینا شخص کی گواہی قابل قبول نہیں۔ اور اس کا تائینا ہونا ہی فیصلے اور شہادت کے اندر مانع و خلل پیدا ہو گیا۔ لیکن کچھ عرصہ کے بعد وہ تائینا تندرست ہو گیا اور اس کی نظر ٹھیک ہو گئی تو عدالت اس کی شہادت کو قبول کرے گی اور اس کی گواہی اسی طرح کارگر ثابت ہوگی جس طرح گواہوں کی گواہی کا حکم ہوتا ہے۔ لہذا اس کی اہلیت شہادت کا حکم

جس تائید پان ہونے کی وجہ سے مانع تھا اس مانع کے ختم ہوتے ہی حکم ممنوع واپس لوٹ آئے گا اور وہ تائید یا بغض گواہی کے قابل سمجھا جائے گا۔

اس قاعدہ کا ثبوت یہ حکم ہے۔

حضرت عبداللہ بن عباس رضی اللہ عنہما بیان کرتے ہیں کہ رسول اللہ ﷺ نے فرمایا: جو شخص اتانج کو خریدے تو وہ اس اتانج کو وزن کرنے سے پہلے فروخت نہ کرے۔ (صحیح سلج ۲، مسند احمد ۱، کتب خانہ کراچی)

اس حدیث میں یہ بیان کیا گیا ہے کہ بیع پر قبضہ سے پہلے اور حتیٰ کہ اس کی مقدار یا اس کا وزن کرنے پہلے اس کی بیع سے منع کر دیا گیا اور اس کا مانع عدم قبضہ ہے اور جیسے ہی اس کا مانع ختم ہو گا ویسے ہی مشتری کی دوسرے کے ہاں بیع کی اباحت کا حکم لوٹ آئے گا کیونکہ اصل تو اباحت تھی۔

تقسیم شرکاء کے سبب مسائے کیلئے حق شفعہ نہ ہونے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا انْتَسَمَ الشَّرَكَاءُ الْعَقَارَ فَلَا شُفْعَةَ لِبَحَارِهِمْ بِالْقِسْمَةِ) لِأَنَّ الْقِسْمَةَ فِيهَا مَعْنَى الْإِفْرَازِ وَلِهَذَا يَجْرِي فِيهَا الْجَبْرُ؛ وَالشُّفْعَةُ مَا شَرَعَتْ إِلَّا فِي الْمُبَادَلَةِ الْمُطْلَقَةِ  
قَالَ (وَإِذَا اشْتَرَى ذَا رَأٍ فَسَلَّمَ الشَّفِيعُ الشُّفْعَةَ ثُمَّ رَدَّهَا الْمُشْتَرَى بِخِيَارٍ رُؤْيَةٍ أَوْ شَرْطٍ أَوْ بَعِثَ بِقَضَاءٍ قَاضٍ فَلَا شُفْعَةَ لِلشَّفِيعِ) لِأَنَّهُ فُسِّخَ مِنْ كُلِّ وَجْهِ لِقَاعَادَ إِلَى قَدِيمٍ مِلْكِهِ  
وَالشُّفْعَةُ فِي أَنْشَاءِ الْعُقُودِ، وَلَا فَرْقَ فِي هَذَا بَيْنَ الْقَبْضِ وَعَدَمِهِ .

ترجمہ

اور جب شرکاء نے زمین کو تقسیم کر لیا ہے تو ان کی تقسیم کے سبب مسائے کیلئے حق شفعہ ثابت نہ ہوگا کیونکہ تقسیم میں الگ ہونے کا معنی پایا جاتا ہے۔ اور اسی وجہ سے اس میں زیادتی کی جاتی ہے۔ جبکہ شفعہ محض مالی تبادلہ میں شروع کیا گیا ہے۔

اور جب خریدار نے کسی مکان کو خریدا ہے اور اس کے بعد شفعہ نے جھوڑ دیا ہے اور اس کے بعد مشتری نے وہ مکان خیار رویت یا بشرط یا کسی عیب کے سبب قاضی کے فیصلے سے واپس کر دیا ہے تو اب شفعہ کیلئے شفعہ نہ ہوگا۔ کیونکہ اس طرح کی واپسی ہر طرح سے صحیح ہے۔ پس بیع مانع کی قدیمی ملکیت کی جانب لوٹ جائے گی۔ جبکہ شفعہ جدید عقد کے ساتھ ثابت ہوا کرتا ہے۔ اور اس حالت میں قبضہ کے ہونے یا نہ ہونے میں کوئی فرق نہیں ہے۔

شرح

اس مسئلہ کی بعض جزئیات ہم پہلے کر آئے ہیں۔ لہذا وہاں اس کا مطالعہ کیا جاسکتا ہے۔

فریقین کے اقالہ کرنے کے سبب حق شفیع ثابت ہونے کا بیان

(وَإِنْ رَدَّهَا بِغَيْرِ قَضَاءٍ أَوْ تَقَايَلَا التَّبِعَ فَلِلشَّفِيعِ الشُّفْعَةُ) لِأَنَّهُ فُسِّخَ فِي حَقِّهِمَا لِوَلَايَتِهِمَا عَلَى أَنْفُسِهِمَا وَقَدْ قَصَدَا الْقُسْخَ وَهُوَ بَيْعٌ جَدِيدٌ فِي حَقِّ ثَالِثٍ لَوْ جُودَ جَدِّ التَّبِيعِ وَهُوَ مُبَادَلَةُ الْمَالِ بِالْمَالِ بِالتَّرَاضَى وَالشَّفِيعُ ثَالِثٌ، وَمُرَادُهُ الرَّدُّ بِالْغَيْبِ بَعْدَ الْقَبْضِ لِأَنَّ قَبْلَهُ فُسِّخَ مِنَ الْأَصْلِ وَإِنْ كَانَ بِغَيْرِ قَضَاءٍ عَلَى مَا عُرِفَ، وَلِی الْجَامِعِ الصَّغِيرِ: وَلَا شُّفْعَةَ فِي قِسْمَةٍ وَلَا خِيَارٍ رُؤْيَةٍ، وَهُوَ بِكُسْرِ الرَّاءِ، وَمَعْنَاهُ: لَا شُّفْعَةَ بِسَبَبِ الرَّدِّ بِخِيَارِ الرُّؤْيَةِ لِمَا بَيَّنَّاهُ، وَلَا تَصِحُّ الرُّوَايَةُ بِالْفَتْحِ عَطْفًا عَلَى الشُّفْعَةِ لِأَنَّ الرُّوَايَةَ مَحْفُوظَةً فِي كِتَابِ الْقِسْمَةِ أَنَّهُ يَنْبَغُ فِي الْقِسْمَةِ خِيَارُ الرُّؤْيَةِ وَخِيَارُ الشَّرْطِ لِأَنَّهُمَا يَنْبَغَانِ لِحُلِّ فِي الرِّضَا لِمَا يَتَعَلَّقُ لُزُومُهُ بِالرِّضَا، وَهَذَا الْمَعْنَى مَوْجُودٌ فِي الْقِسْمَةِ، وَاللَّهُ سُبْحَانَهُ أَعْلَمُ.

ترجمہ

اور جب خریدار نے قاضی کے فیصلہ سے عیب کے سبب مکان کو واپس کر دیا ہے یا ان دونوں نے اقالہ کیا تو شفیع کیلئے حق شفیع ثابت ہو جائے گا۔ کیونکہ ایسا لوٹنا اور اقالہ یہ دونوں بائع اور مشتری کے حق میں فسخ ہے۔ کیونکہ ان کو اپنے اوپر ولایت حاصل ہے اور انہوں نے بیع کو فسخ کرنے کا ارادہ کیا ہوا ہے۔ جبکہ تیسرے شخص کے حق میں یہ جدید بیع ہے کیونکہ اس میں بیع کی تعریف پائی جاتی ہے۔ اور باہمی رضامندی کے ساتھ مال کا تبادلہ مال کے ساتھ ہوتا ہے۔ جبکہ شفیع ثالث ہے۔ اور صاحب قدوری علیہ الرحمہ کی مراد عیب کے ذریعے لوٹانے سے قبضہ سے بعد کی ہے کیونکہ قبضہ سے پہلے لوٹنا یہ دوسرے سے فسخ کہلاتا ہے خواہ وہ قاضی کے فیصلہ کے بغیر ہو۔ جس طرح بتایا جا چکا ہے۔

جامع صغیر میں ہے کہ تقسیم اور خیاری رویت میں شفیع ثابت نہ ہوگا۔ اور خیاری راء کے کسرہ کے ساتھ آتا ہے۔ اور اس کا مفہوم یہ ہے کہ خیاری رویت کی بنیاد پر بیع کو واپس کرنے کے سبب شفیع کا حق شفیع ثابت نہ ہوگا۔ اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کرائے ہیں جبکہ شفیع پر عطف ڈالتے ہوئے خیاری کو مفتوح پڑھنے والی روایت درست نہیں ہے۔ کیونکہ یہ روایت مبسوط میں کتاب قسمہ میں موجود ہے۔ کہ تقسیم میں خیاری رویت اور خیاری شرط یہ دونوں ثابت ہیں۔ کیونکہ یہ دونوں ایسے معاملات ہیں جن کا تعلق رضامندی کے لازم ہونے پر ہے۔ اور یہ رضامندی میں کسی غلطی کے سبب ثابت ہوتے ہیں اور یہ معنی تقسیم میں پایا جاتا ہے۔

شر ۶

علامہ ابن عابدین شامی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اقالہ ایک خاص شرعی طریقے سے معاملہ فتح کرنے کو اقالہ کہتے ہیں جس میں دونوں خریدار اور بیچنے والے اتفاق کر لیں۔ دو شخصوں کے مابین جو عقد ہوا ہے اس کے اٹھا دینے کو اقالہ کہتے ہیں یہ لفظ کہ جس نے اقالہ کیا، چھوڑ دیا، فتح کیا یا دوسرے کے کہنے پر بیع یا شمن کا پھیر دینا اور دوسرے کالے لینا اقالہ ہے۔ نکاح، طلاق، عتاق، ابراء کا اقالہ نہیں ہو سکتا۔ دونوں میں سے ایک اقالہ چاہتا ہے تو دوسرے کو منظور کر لیتا، اقالہ کر دینا مستحب ہے اور یہ مستحق ثواب ہے۔ اقالہ میں دوسرے کا قبول کرنا ضروری ہے یعنی تنہا ایک شخص اقالہ نہیں کر سکتا اور یہ بھی ضرور ہے کہ قبول اسی مجلس میں ہو لہذا اگر ایک نے اقالہ کے الفاظ کہے مگر دوسرے نے قبول نہیں کیا یا مجلس کے بعد کیا اقالہ نہ ہوا۔ مثلاً مشتری بیع کو بائع کے پاس واپس کرنے کے لیے لایا اُس نے انکار کر دیا اقالہ نہ ہوا پھر اگر مشتری نے بیع کو بیس چھوڑ دیا اور بائع نے اُس چیز کو استعمال بھی کر لیا اب بھی اقالہ نہ ہوا یعنی اگر مشتری شمن واپس مانگتا ہے یہ شمن واپس کرنے سے انکار کر سکتا ہے کیونکہ جب صاف طور پر انکار کر چکا ہے تو اقالہ نہیں ہوا۔ اسی طرح اگر ایک نے اقالہ کی درخواست کی دوسرے نے کچھ نہ کہا اور مجلس کے بعد اقالہ کو قبول کرتا ہے یا پہلے کوئی ایسا فعل کر چکا جس سے معلوم ہوتا ہے کہ اسے منظور نہیں اس کے بعد قبول کرتا ہے تو قبول صحیح نہیں۔ (رہنما، کتاب بیوع، بیروت)

### بَابُ مَا يَنْبَغِي أَنْ يَشْهَدَ بِهِ الشَّعْبَةُ

یہ باب شفعہ کو باطل کرنے والی چیزوں کے بیان میں ہے ﴿

باب شفعہ باطل کی فقہی مطابقت کا بیان

یہاں سے مصنف علیہ الرحمہ اسباب کو بیان کر رہے ہیں جن کی وجہ سے شفعہ باطل ہو جاتا ہے یا وہ ہے یہ اصول ہے کہ صحیح کے احکام کو مقدم ذکر کیا جاتا ہے اور باطل کے احکام کو مؤخر ذکر کیا جاتا ہے۔ اس کا تقدم و تاخر ہونا عام ہے۔ لہذا یہ مطابقت تو بیان خارج بھی نہیں ہے۔

وقت بیچ جانے کے باوجود ترک اشہاد پر شفعہ باطل ہونے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا تَرَكَ الشَّافِعُ الْإِشْهَادَ حِينَ عَلِمَ بِالْبَيْعِ وَهُوَ يَقْدِرُ عَلَى ذَلِكَ بَطَلَتْ شُفْعَتُهُ) لِإِعْرَاضِهِ عَنِ الطَّلَبِ وَهَذَا لِأَنَّ الْإِعْرَاضَ إِنَّمَا يَتَحَقَّقُ حَالَةَ الْإِغْيَارِ وَهِيَ عِنْدَ الْقُدْرَةِ وَكَذَلِكَ إِنْ أَشْهَدَ فِي الْمَجْلِيسِ وَلَمْ يَشْهَدْ عَلَى أَحَدٍ الْمُتَبَايِعِينَ وَلَا عِنْدَ الْقَفَارِ (وَقَدْ أَوْضَحْنَاهُ فِيمَا تَقَدَّمَ قَالَ) (وَإِنْ صَالَحَ مِنْ شُفْعَتِهِ عَلَى عَوَضٍ بَطَلَتْ شُفْعَتُهُ وَرَدَّ الْعَوَضُ) لِأَنَّ حَقَّ الشُّفْعَةِ لَيْسَ بِحَقِّ مُتَقَرَّرٍ فِي الْمَجْلِ، بَلْ هُوَ مُجَرَّدُ حَقِّ التَّمْلُكِ فَلَا يَصِحُّ الْإِغْيَاضُ عَنْهُ، وَلَا يَتَعَلَّقُ إِسْقَاطُهُ بِالْجَائِزِ مِنَ الشَّرْطِ فَبِالْقَاسِدِ أَوْ لَوْ فَيُطْلَ الشَّرْطُ وَيَصِحُّ الْإِسْقَاطُ وَكَذَا لَوْ بَاعَ شُفْعَتَهُ بِمَالٍ لِمَا بَيَّنَّا، بِخِلَافِ الْقِصَاصِ لِأَنَّهُ حَقٌّ مُتَقَرَّرٌ، وَبِخِلَافِ الطَّلَاقِ وَالْعَتَاقِ لِأَنَّهُ إِغْيَاضٌ عَنْ مِلْكٍ فِي الْمَجْلِ وَنَظِيرُهُ إِذَا قَالَ لِلْمُخَيَّرَةِ اخْتَارِيْنِي بِأَلْفٍ أَوْ قَالَ الْيَعْنُ لَامُرَّاتِهِ اخْتَارِي تَرَكَ الْقَسْخَ بِأَلْفٍ فَاخْتَارَتْ سَقَطَ الْإِخْيَارُ وَلَا يَبْنُ الثَّوَضُ، وَالْكَفَالَةُ بِالنَّفْسِ فِي هَذَا بِمَنْزِلَةِ الشُّفْعَةِ فِي رِوَايَةٍ، وَفِي أُخْرَى: لَا تَبْطُلُ الْكَفَالَةُ وَلَا يَجِبُ الْمَالُ وَقِيلَ هَذِهِ رِوَايَةٌ فِي الشُّفْعَةِ، وَقِيلَ هِيَ فِي الْكَفَالَةِ خَاصَّةٌ وَقَدْ عُرِفَ فِي مَوْضِعِهِ.

ترجمہ

اور جب شفعہ کو بیچ کا علم ہو اور اس نے وقت بیچ اشہاد کو چھوڑ دیا ہے جبکہ وہ اس پر قادر تھا۔ تو طلب سے بھر جانے کی وجہ سے



اس کا شفعہ باطل ہو جائے گا۔ اور قادر ہونے کی شرط اس لئے لگائی گئی ہے کہ پھر تا صرف اختیار کی حالت میں ہو سکتا ہے۔ اور اختیار کی حالت میں قدرت پائی جاتی ہے۔

اور اسی طرح جب شفعہ نے مجلس میں گواہ بنایا ہے اور عقد کرنے والوں میں سے کسی ایک کے پاس اور نہ ہی زمین کے پاس اشہاد کیا ہے تو اس کی وضاحت ہم پہلے بیان کر آئے ہیں۔

اور جب شفعہ نے شفعہ کے بدلے میں کسی معاوضے پر صلح کر لی تو بھی اس کا شفعہ باطل ہو جائے گا۔ اور وہ اس معاوضے کو بھی واپس کرے گا۔ کیونکہ حق شفعہ یہ اپنی جگہ میں ثابت شدہ حق نہیں ہے۔ بلکہ یہ تو محض ملکیت ہے۔ پس اس کا بدلہ لینا درست نہ ہوگا۔ پس حق شفعہ کا سقوط یہ جائز شرط کے ساتھ متعلق نہ ہوگا۔ تو یہ فاسد کے ساتھ بدرجہ اولیٰ نہ ہوگا۔ پس وہ شرط باطل ہو جائے گی۔ جبکہ اسقاط کا حق درست ہوگا۔ اور اسی طرح جب شفعہ نے شفعہ کو مال کے بدلے میں بیچ دیا ہے۔ یہ اسی دلیل کے مطابق ہے جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ یہ خلاف قصاص کے کیونکہ قصاص ایک ثابت شدہ حق ہے۔ یہ خلاف طلاق و خلع کے کیونکہ ان میں اپنے عمل میں ملکیت کا بدلہ لیا جاتا ہے۔

اور اس کی مثال یہ ہے کہ جب خاوند نے اپنی خیمہ بیوی سے کہا تم ایک ہزار دینے کے بدلے میں مجھ کو اختیار کر لو۔ یا عین نے اپنی بیوی سے کہا کہ ایک ہزار کے بدلے میں عیسیٰ کو عیسیٰ ختم کر کے اختیار کرو۔ اور اس نے اسی طرح اختیار کر لیا تو اس کا اختیار ساقط ہو جائے گا۔ جبکہ عوض ثابت نہ ہوگا۔ اور دوسری روایت میں اس طرح ہے۔ کہ کفالہ باطل نہ ہوگا اور مال ثابت نہ ہوگا۔ اور ایک قول یہ ہے کہ یہ شفعہ کی روایت ہے جبکہ دوسرا قول یہ ہے کہ یہ خاص طور پر کفالہ ہے اور اس کا بیان معروف طور پر مہسوط میں بیان کیا گیا ہے۔

### شفعہ کے باطل ہونے میں بعض فقہی تصریحات

امام احمد رضا بریلوی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ شفعہ اگر بغور استماع خبر طلب شفعہ کے مشتری یا مکان کے پاس جا کر طلب تقریر کرے، اور اگر بیع جنوز قبضہ باطل میں ہو تو اس کے پاس طلب بھی کافی ہے۔ اور اس طلب دوم میں بھی بشرط قدرت دیر نہ لگائی تو ان امور سے اس کا شفعہ مستقر ہو جاتا ہے کہ بے صدور مطلق باطل نہ ہوگا۔

شفعہ استقرار حق طلب کر کے پھر باطل کے پاس گواہ بنائے اگر پر اپنی اس کے قبضہ میں ہو یا مشتری کے پاس گواہ بنائے اگر چیز میں اس کے قبضہ میں نہ ہو، یا فروخت شدہ زمین پر ایسا کرے۔ اور یہ ضروری ہے حتیٰ کہ اگر اس کو یہ بذریعہ خط یا بذریعہ قاصد بھی ممکن ہو اور وہ ایسا نہ کرے تو اس کا شفعہ باطل ہو جائے گا اور اگر اس کو یہ قدرت نہ ہو تو باطل نہ ہوگا۔

(در مختار، کتاب شفعہ، بیروت، کتاب الشفعہ باب طلب الشفعہ، مطبعہ مکتبہ دہلی)

اور حق جب ثابت ہو جائے اور استقرار ہو جائے تو خود ساقط کئے بغیر ساقط نہ ہوگا۔ شفعہ کا گواہ بنانے یعنی دوسری طلب پر استقرار ہو جاتا ہے یہ دوسری طلب برائے چٹائی ہے اور معنی یہ ہوا کہ جب شفعہ پر گواہ بنالے تو اس کے بعد سکوت سے باطل نہ ہوگا

ہاں اگر خرد اپنی زبان سے ساقط کرے یا سن کی ادائیگی سے عاجز رہو تاہنی اس کے شفعہ کو باطل قرار دے گا۔

(فتاویٰ شامی، کتاب شفعہ، بیروت، کتاب الشفعہ باب طلب الشفعہ دار احیاء التراث العربی بیروت)  
پس اگر تمام مدارج طلب ابتدائی و طلب ثانی کے بحال یا تو بیک اس کا حق ہو کہ ہو گیا، اور مشتری کا خود شفعہ ہوتا اس کے حق کا  
بغیر نہیں، غایب یہ ہے کہ اگر دونوں مساوی درجہ کے شفعہ ہے اور مشتری مزاحمت کرے تو بیع دونوں میں نفع نصف ہو جائے۔ فی  
المسار المختار لو كان المشتري شريكاً وللدائر شريك آخر فلهما الشفعه۔ در مختار، کتاب شفعہ، بیروت میں ہے کہ  
اگر مشتری شریک ہو اور بیع مکان میں کوئی اور شریک بھی ہو تو دونوں شریکوں کو شفعہ کا حق ہوگا۔  
اور ردو بطور طلب شفعہ پیش کرنا کہ میں شفعہ ہوں اپنا روپیہ لے۔ اور شی و مشغوع مجھے دے کچھ معز نہیں۔

کیونکہ یہ اس سے امراض پر دال نہیں ہے بلکہ اس میں دلچسپی کا اظہار ہے در مختار، کتاب شفعہ، بیروت میں ہے قاعدہ یہ ہے کہ  
امراض کرنے سے شفعہ ساقط ہوتا ہے اس دلچسپی سے ساقط نہیں ہوتا۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت)  
ہاں یوں روپیہ پیش کرنا کہ قیمت لے اور مکان میرے ہاتھ بیچ ڈال، البتہ منقطع شفعہ ہے۔ اور شفعہ اگر یہ مطالبہ کرے کہ مجھ  
سے شرعاً کو تو اس مطالبہ سے شفعہ کا باطل ہو جائے گا۔

اور بہرہ مجرد ہیں اگرچہ شفعہ نہیں، مگر مشتری بوجہ یہ خواہ کسی طریقہ انعقاد کے حق شفعہ کو ساقط نہیں کر سکتا کہ اس کا دعویٰ شفعہ  
برہائے بیع ہے۔ جو مالک اول نے اس مشتری کے ہاتھ کی، نہ برہائے اس بہرہ کے جو یہ مشتری دوسرے کے لئے کرتا ہے، ایسی  
حالت میں شفعہ کو اختیار ہوتا ہے کہ مشتری کے تمام تصرفات کو رد کر دے اور بیع بذریعہ شفعہ لے لے۔  
در مختار، کتاب شفعہ، بیروت میں ہے کہ شفعہ حاصل کر لینے کے بعد شفعہ مشتری کے تمام تصرفات ختم کر دے گا حتیٰ کہ وقف،  
مکہ، مغیرہ اور بہرہ یک کو توڑ دے گا، (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت، کتاب الشفعہ، مطبعہ جمہوریہ دہلی)

موت کے سبب شفعہ کے باطل ہونے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا مَاتَ الشَّفِيعُ بَطَلَتْ شَفَعَتُهُ) وَقَالَ الشَّافِعِيُّ: تَوَرَّثَ عَنْهُ. قَالَ رَضِيَ اللَّهُ  
عَنْهُ: مَعْنَاهُ إِذَا مَاتَ بَعْدَ الْبَيْعِ قَبْلَ الْقَضَاءِ بِالشَّفْعَةِ، أَمَا إِذَا مَاتَ بَعْدَ قَضَاءِ الْقَاضِي  
قَبْلَ نَقْدِ الثَّمَنِ وَقَبْضَةِ فَالْبَيْعُ لَا رِمَ لَوَرَّثِيهِ، وَهَذَا نَظِيرُ الْأَخْيَافِ فِي خِيَارِ الشَّرْطِ وَقَدْ  
مَرَّ فِي الْبُيُوعِ، وَلِأَنَّهُ بِالْمَوْتِ يَزُولُ مِلْكُهُ عَنْ دَارِهِ وَيَكُونُ الْمِلْكُ لِلزَّوَارِثِ بَعْدَ الْبَيْعِ  
وَقَبْضَتِهِ وَفَتْ الْبَيْعِ وَتَقَاوُفُهُ لِلشَّافِعِيِّ إِلَى وَقْتِ الْقَضَاءِ شَرْطًا فَلَا يَسْتَوْجِبُ الشَّفْعَةُ  
بِدُونِهِ (وَإِنْ مَاتَ الْمُشْتَرِي لَمْ تَبْطُلْ) لِأَنَّ الْمُسْتَحَقَّ بَاقٍ وَلَمْ يَتَغَيَّرْ سَبَبُ حَقِّهِ، وَلَا  
يَسَاعُ فِي ذَيْنِ الْمُشْتَرِي وَوَصِيَّتِهِ، وَلَوْ بَاعَهُ الْقَاضِي أَوْ الْوَصِيُّ أَوْ أَوْصَى الْمُشْتَرِي

فِيهَا بَرَصَةٌ فَلِلشَّفِيعِ أَنْ يُبْتَطِلَهُ وَيَأْخُذَ الدَّارَ لِنَفْسِهِ خَلْفَهُ وَلِهَذَا يُنْقَضُ تَصَرُّفُهُ لِي خِيَارِهِ

ترجمہ

اور جب شفیع فوت ہو جائے تو اس کا شفعہ باطل ہو جائے گا۔ جبکہ امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا کہ میت کی جانب سے اس کے ورثاء میں شفعہ کو تقسیم کیا جائے گا۔ معنی علیہ الرحمہ نے کہا کہ صاحب قدری علیہ الرحمہ کے فرمان کا معنی یہ ہے جب شفیع بیع کے بعد شفعہ کے فیصلہ سے پہلے ہوا ہے مگر جب وہ نقد قیمت اور بیع پر قبضہ کرنے سے پہلے اور قاضی کے فیصلہ کے بعد فوت ہوا ہے تو شفیع کے ورثاء کیلئے بیع لازم ہو جائے گی۔ اور یہ خیاری شرط میں اختلاف کی مثال ہے اور یہ کتاب بیوع میں گزر چکی ہے۔ کیونکہ موت کے سبب تو اپنے گھر سے شفیع کی ملکیت ختم ہو جاتی ہے۔ اور بیع کے بعد وارث کیلئے ملکیت ثابت ہو جاتی ہے۔ اور وقت بیع تک اس کا قائم رہنا اور وقت قضاء تک شفیع کیلئے اس کا باقی رہنا شرط ہے۔ پس اس شرط کے سوا وہ اس شفعہ کا حقدار نہ بن سکے گا۔

اور جب خریدار فوت ہو جائے تو شفعہ باطل نہ ہوگا۔ کیونکہ حقدار تو زندہ ہے اس کے حق کا سبب بھی نہیں بدلے اور خریدار کا قرض اور اس کی وصیت میں مشغور مکان کو نہیں بیچا جائے گا۔ کیونکہ جب قاضی یا وصی نے اس کو بیچ دیا ہے یا مشتری نے اس مکان میں کوئی وصیت کر دی ہے تو شفیع کیلئے اس کو باطل کرنے کا حق حاصل ہوگا۔ اور اس کیلئے یہ حق بھی ہوگا۔ وہ مکان کو حاصل کر لے۔ کیونکہ اس کا حق سب سے پہلے ہے اور اسی وجہ سے مشتری کی زندگی میں بھی اس کے تصرف کو توڑ دیا جاتا ہے۔

حق شفعہ کے ثبوت و سقوط میں فقہی تصریحات

سعید بن مسیب اور ابی سلمہ بن عبدالرحمن سے روایت ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے حکم کیا شفعہ کا اس چیز میں جو تقسیم نہ ہوئی ہو شریکوں میں جب تقسیم ہو جائے اور حدیں قائم ہو جائیں پھر اس میں شفعہ نہیں۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ ہمارے نزدیک یہی حکم ہے اور اس میں کچھ اختلاف نہیں ہے۔ سعید بن مسیب سے سوال ہوا کہ شفعے میں کیا حکم ہے انہوں نے کہا شفعہ مکان میں اور زمین میں ہوتا ہے اور شفعے کا استحقاق صرف شریک کو ہوتا ہے۔ سلیمان بن یسار نے بھی ایسا ہی کہا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر ایک شخص نے مشترک زمین کا ایک حصہ کسی جانور یا غلام کے بدلے میں خریدا ب دوسرا شریک مشتری سے شفعے کا دعویٰ ہوا لیکن وہ جانور یا غلام تلف ہو گیا اور اس کی قیمت معلوم نہیں مشتری کہتا ہے اس کی قیمت دو دینار تھی اور شفیع کہتا ہے پچاس دینار تھی تو مشتری سے قسم لیں گے اس امر پر کہ اس جانور یا غلام کی قیمت سو دینار تھی۔ بعد اس کے شفیع کو اختیار ہوگا چاہے سو دینار دے کر زمین کے اس حصے کو لے لے چاہے چھوڑ دے البتہ اگر شفیع گواہ لائے اس امر پر کہ اس نور یا غلام کی قیمت پچاس دینار تھی تو اس کا قول مستحب ہوگا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جس شخص نے اپنے مشترک گھر یا مشترک زمین کا ایک حصہ کسی کو بیہ کی موہوب لے

نے واجب کو اس کے بدلے میں کچھ نقد دیا یا چیز دی تو اور شریک موبہلہ کو اسی قدر نقد یا اس چیز کی قیمت دے کر شفعہ لے لیں گے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر کسی شخص نے اپنا حصہ مشترک زمین یا مشترک گھر میں بہہ کیا لیکن موبہلہ نے اس کا بدلہ نہیں دیا تو شفعہ کو شفعہ کا استحقاق نہ ہوگا جب موبہلہ دے گا تو شفعہ موبہلہ کو اس بدلہ کی قیمت دے کر شفعہ لے گا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر بیع کے وقت شفعہ غائب ہو تو اس کا شفعہ باطل نہ ہوگا اگرچہ کتنی ہی مدت گزر جائے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر کسی شریک کو شفعہ کا استحقاق ہو تو ہر ایک ان میں سے اپنے حصے کے موافق بیع میں سے حصہ لیں گے اگر ایک شخص نے مشترک حصہ خریدا اور سب شریکوں نے سنے کا دعویٰ چھوڑ دیا مگر ایک شریک نے مشتری سے یہ کہا کہ میں اپنے حصے کے موافق تیری زمین سے شفعہ لوں گا۔ مشتری یہ کہے یا تو تو پوری زمین جس قدر میں نے خریدا ہے سب لے لے یا شفعہ کا دعویٰ چھوڑ دے تو شفعہ کو لازم ہوگا یا تو پورا حصہ مشتری سے لے لے یا شفعہ کا دعویٰ چھوڑ دے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر ایک شخص زمین کو خرید کر اس میں درخت لگا دے یا کنواں کھود دے پھر ایک شخص اس زمین کے شفعہ کا دعویٰ کرتا ہوا آئے تو اس کو شفعہ نہ ملے کیا جب تک کہ مشتری کے کوئیں اور درختوں کی بھی قیمت نہ دے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جس شخص نے مشترک گھر یا زمین میں سے اپنا حصہ بیچا جب بائع کو معلوم ہوا کہ شفعہ اپنا شفعہ لے تو اس نے بیع کو فسخ کر ڈالا اس صورت میں شفعہ کا شفعہ ساقط نہ ہوگا بلکہ اس قدر دام دے کر جتنے کو وہ حصہ بکا تھا اس حصے کو لے گا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر ایک شخص نے ایک حصہ مشترک گھر یا زمین کا اور ایک جانور اور کچھ اسباب ایک ہی عقد میں خریدا کیا پھر شفعہ نے اپنا حصہ یا شفعہ اس زمین یا گھر میں مال کا مشتری کہنے لگا جتنی چیزیں میں نے خریدا ہیں تو ان سب کو لے لے کیونکہ میں نے ان سب کو ایک عقد میں خریدا ہے تو شفعہ زمین یا گھر میں اپنا شفعہ لے گا اس طرح پر کہ ان سب چیزوں کی علیحدہ علیحدہ قیمت لگائیں گے اور پھر جس کو ہر ایک قیمت پر حصہ رد تقسیم کریں گے جو حصہ جس کا زمین یا مکان کی قیمت پر آئے اس قدر شفعہ کو دے کر وہ حصہ زمین یا مکان کا لے لے گا اور یہ ضروری نہیں کہ اس جانور اور اسباب کو بھی لے لے البتہ اگر اپنی خوشی سے لے تو مضر افتہ نہیں۔ (موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1303)

تضام شفعہ سے پہلے فروختگی کے سبب بطلان شفعہ کا بیان

قَالَ (وَإِذَا بَاعَ الشَّفِيعُ مَا يَشْفَعُ بِهِ قَبْلَ أَنْ يَقْضَى لَهُ بِالشَّفْعَةِ بَطَلَتْ شَفَعَتُهُ) لَزَوَالِ

سَبَبِ الْاِسْتِحْقَاقِ قَبْلَ التَّمَلُّكِ وَهُوَ الْاِتِّصَالُ بِمِلْكِهِ وَلِهَذَا يُزُولُ بِهِ وَإِنْ لَمْ يَعْلَمْ  
بِشَرَاءِ الْمَشْفُوعَةِ كَمَا إِذَا سَلَّمَ صَرِيحًا أَوْ إِثْرًا عَنْ الذَّيْنِ وَهُوَ لَا يَعْلَمُ بِهِ ، وَهَذَا  
بِخِلَافِ مَا إِذَا بَاعَ الشَّفِيعُ دَارَهُ بِشَرْطِ الْخِيَارِ لَهُ لِأَنَّهُ يَمْنَعُ الزَّوَالَ فَبَقِيَ الْاِتِّصَالُ قَالَ  
(وَوَكِيلُ الْبَائِعِ إِذَا بَاعَ وَهُوَ الشَّفِيعُ فَلَا شُفْعَةَ لَهُ ، وَوَكِيلُ الْمُشْتَرِي إِذَا ابْتَاعَ فَلَهُ  
الشُّفْعَةُ) وَالْأَصْلُ أَنَّ مَنْ بَاعَ أَوْ بَاعَ لَا شُفْعَةَ لَهُ ، وَمَنْ اشْتَرَى أَوْ ابْتِيعَ لَهُ فَلَهُ الشُّفْعَةُ ،  
لِأَنَّ الْأَوَّلَ بِاخْتِذِ الْمَشْفُوعَةِ يَسْعَى فِي نَقْضِ مَا تَمَّ مِنْ جِهَتِهِ وَهُوَ الْبَيْعُ ، وَالْمُشْتَرِي لَا  
يُنْقَضُ شِرَاؤُهُ بِالْاِخْتِذِ بِالشُّفْعَةِ لِأَنَّهُ مِثْلُ الشَّرَاءِ (وَكَذَلِكَ لَوْ ضَمِنَ الدَّلُّ عَنْ الْبَائِعِ  
وَهُوَ الشَّفِيعُ فَلَا شُفْعَةَ لَهُ) وَكَذَلِكَ إِذَا بَاعَ وَشَرَطَ الْخِيَارَ لغيرِهِ فَأَمَضَى الْمَشْرُوطَ لَهُ  
الْخِيَارُ الْبَيْعُ وَهُوَ الشَّفِيعُ فَلَا شُفْعَةَ لَهُ ، لِأَنَّ الْبَيْعَ تَمَّ بِإِمضَائِهِ ، بِخِلَافِ جَوَابِ  
الْمَشْرُوطَ لَهُ الْخِيَارُ مِنْ جَوَابِ الْمُشْتَرِي .

ترجمہ

اور جب شفیع نے شفیعہ کے فیصلے ہونے سے پہلے اس مکان کو بیچ دیا ہے جس کے سبب وہ شفیعہ کا حقدار بن رہا تھا تو اس کا شفیعہ باطل ہو جائے گا۔ کیونکہ مالک بننے سے پہلے ہی اس کا حق ختم ہو چکا ہے۔ اور وہ اس کی ملکیت کا ملّا ہوا ہوتا تھا۔ اور اسی سبب سے جب مکان بیچنے کے سبب اس کا حقدار ختم ہوا ہے خواہ مشتری کو مشفوعہ مکان کے سیل ہونے کا علم نہ ہو جس طرح اس صورت میں ہے کہ جب شفیع نے وضاحت سے شفیعہ سے دستبرداری کر لی یا اس صورت میں ہے جب قرض خواہ نے قرضداروں کو بری کر دیا ہے اور اس کو قرض کا پتہ ہی نہ ہوا اور یہ مسئلہ اس صورت مسئلہ سے جدا ہے کہ جب شفیع نے اپنا مکان خیار شرط کے ساتھ سیل کیا ہے۔ کیونکہ خیار یہ ملکیت کو ختم کرنے سے روکنے والا ہے۔ پس اتصال اسی طرح باقی رہ جائے گا۔

اور جب بائع کا وکیل سیل کرے۔ اور شفیع بھی وہی ہے تو اس کو شفیعہ نہ ملے گا۔ اور جب مشتری کا وکیل خریدے تو اس کو شفیعہ مل جائے گا۔ اور قانون یہ ہے۔ کہ جس شخص نے سیل کیا یا جس کے کیلئے سیل کیا گیا ہے وہ حق شفیعہ نہیں رکھتا۔ (قاعدہ فقہیہ)  
اور وہ شخص جس نے خریدا ہے یا جس کیلئے خریدا گیا ہے وہ حق شفیعہ رکھتا ہے۔ کیونکہ پہلی صورت میں وہ مکان مشفوعہ کو لیکر اس کی بیع کو توڑنے کی کوشش کرنے والا ہے حالانکہ وہ اسی کی جانب سے مکمل ہوئی تھی۔ جبکہ مشتری اپنی شرائط لیکر اس کو نہیں توڑ سکے گا کیونکہ شفیعہ کو لینا یہ خریدنے کی طرح ہے۔

اور اسی طرح جب کوئی شخص بائع کی جانب سے تاوان کا ضامن ہوا ہے اور شفیع بھی وہی تھا۔ تو اس کو شفیعہ نہ ملے گا۔ اور اسی

طرح جب بائیں نے کوئی چیز سیل کی اور اس نے اپنے سوا کسی دوسرے کیلئے خیار شرط لگائی تو اسکے بعد وہ بیع شرط لہ نے نافذ کر دی ہے اور شفیع بھی وہی تھا تو اس کیلئے بھی شفیع ثابت نہ ہوگا۔ کیونکہ اس کے مفاد سے بیع مکمل ہو چکی ہے۔ یہ خلاف اس صورت کے کہ جب مشتری کی جانب سے جس کیلئے خیار شرط تھا۔ اس کی جانب سے بیع کو نافذ کر دیا گیا ہو۔

شرح

علامہ خیر الدین ربلی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ ہمارے تمام علماء نے تصریح فرمائی ہے کہ جب بھی طلب اشہاد پر قدرت ہوئی اور گواہی نہ بنائے تو اس کا شفیع باطل ہو جائے گا اور اگر اس نے اول وقت میں طلب نہ کی اور محکمہ قضاء کی طرف چل پڑا اور قاضی کے پاس جا کر طلب کی شفیع باطل ہوگا جبکہ قاضی کے ہاں طلب پہلی دو طلب کے بعد ہوتی ہے پہلی طلب مواہبت ہے دوسری طلب اشہاد ہے اور جب قاضی کے ہاں طلب کو پہلی دونوں یا ایک طلب سے مقدم کر دیا تو اس کا شفیع باطل ہوگا۔ اور میرے علم کے مطابق اس میں ہمارے ائمہ کا کوئی اختلاف نہیں ہے۔ (فتاویٰ خیر یہ کتاب الشفیع دار المعرفۃ بیروت)

خبر قیامت کی تبدیلی کے سبب حکم شفیع کی تبدیلی کا بیان

قَالَ (وَإِذَا بَلَغَ الشَّفِيعُ أَنَّهَا بَيْعٌ يَأْتِيهِمْ فَمَسَلَمَ ثُمَّ عَلِمَ أَنَّهَا بَيْعٌ بَاقِلٌ أَوْ بِحَنْطِيَّةٍ أَوْ شَعِيرٍ فَبَيْعُهَا أَلْفٌ أَوْ أَكْثَرُ فَتَسْلِيْمُهُ بَاقِلٌ وَلَهُ الشُّفْعَةُ لِأَنَّهُ إِنَّمَا سَلَّمَ لِاسْتِغْنَاءِ الشَّمْسِ فِي الْأَوَّلِ وَلِتَعْدِلَ الْجِنْسُ الَّذِي بَلَغَهُ وَيُسَرَّ مَا يَبِيعُ بِهِ فِي الثَّانِي إِذَا الْجِنْسُ مُخْتَلِفٌ ، وَكَذَا كُلُّ مَكِيلٍ أَوْ مَوْزُونٍ أَوْ عَدَدِيٍّ مُتَقَارِبٍ ، بِخِلَافِ مَا إِذَا عَلِمَ أَنَّهَا بَيْعٌ بِعَرَضٍ ، فَبَيْعُهَا أَلْفٌ أَوْ أَكْثَرُ ، لِأَنَّ الْوَاجِبَ فِيهِ الْقِيَمَةُ وَهِيَ ذَرَاهِمُ أَوْ دَنَانِيرُ ، وَإِنْ بَانَ أَنَّهَا بَيْعٌ بِدَنَانِيرٍ فَبَيْعُهَا أَلْفٌ فَلَا شُفْعَةَ لَهُ ، وَكَذَا إِذَا كَانَتْ أَكْثَرُ . وَقَالَ زُفَرٌ : لَهُ الشُّفْعَةُ لِاخْتِلَافِ الْجِنْسِ وَلَنَا أَنَّ الْجِنْسَ مُتَعَدٍّ فِي حَقِّ الشَّفِيعَةِ .

ترجمہ

اور جب شفیع کو یہ پتہ چلا کہ مکان ایک ہزار میں سیل ہوا ہے اور اس نے حق شفیع کو ترک کر دیا ہے اور اس کے بعد اس کو معلوم ہوا کہ مکان ایک ہزار سے کم قیمت میں سیل ہوا ہے یا مگر کم یا جو کے بدلے میں فروخت ہوا ہے جس کی قیمت ایک ہزار سے کم یا زیادہ ہے تو اس کا ترک شفیع کا حکم ختم ہو جائے گا اور اس کیلئے حق شفیع ثابت ہو جائے گا۔ کیونکہ پہلی صورت میں اس نے قیمت کو زیادہ سمجھ کر چھوڑا تھا اور دوسری صورت میں جس ناممکن ہونے کی وجہ سے اور قیمت کے آسان ہونے کی وجہ سے شفیع کو چھوڑ دیا تھا۔ کیونکہ اجناس میں اختلاف ہوتا رہتا ہے۔ اور ہر کیل والی، موزونی اور عددی متقارب چیز کا حکم بھی اسی طرح ہے۔

اور یہ مسئلہ اس صورت کے خلاف ہے کہ جب شفیع کو پتہ چلا کہ مکان ایسے سامان کے بدلے میں سیل ہوا ہے جس کی قیمت

ایک ہزار روپے سے زیادہ سے کیونکہ سنان میں قیمت واجب ہوا کرتی ہے۔ اور وہ درانم یا دینار ہیں۔ اور جب اس کو یہ پتہ چلے کہ بعض دیناروں کے بدلے میں سہل ہوا ہے جن کی قیمت ایک ہزار ہے تو اس کیلئے شفعہ ثابت نہ ہوگا۔ اور اسی طرح جب وہ ایک ہزار سے بھی زیادہ ہے۔

حضرت امام زفر علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جنس کے مختلف ہونے کے سبب شفعہ کو شفعہ مل جائے گا۔ جبکہ ہماری دلیل یہ ہے کہ جنس ہونے کے حق میں جنس متحد ہے۔

شرح

شیخ محمد امین بن علی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب اسے بتایا گیا مشتری فلاں شخص تو اس نے شفعہ چھوڑ دیا، پھر اسے معلوم ہوا کہ کوئی اور ہے تو اسے شفعہ کا حق باقی ہے۔ جب اسے بتایا گیا کہ مشتری زیادہ ہے تو اس نے شفعہ چھوڑ دیا پھر بعد میں معلوم ہوا کہ زیادہ کے ساتھ کوئی دوسرا بھی مثلاً مرد و شریک ہے تو زیادہ کے حق میں چھوڑنا صحیح ہوگا اور مرد کے حصہ میں اسے شفعہ کا حق ہے۔

جو برنیرہ نے اس کی یوں تفسیر کی ہے جب معلوم ہوا کہ بیع کی قیمت ہزار ہے تو اس نے شفعہ چھوڑ دیا، بعد میں معلوم کہ اس سے کم ہے تو اس کا شفعہ قائم رہے گا، ہاں اگر جنس ہزار یا زیادہ ہو تو پھر شفعہ نہ ہوگا ذخیرہ میں یوں ہے۔ اس قسم کے مسائل میں مضابطہ یہ ہے کہ دیکھ جائے کہ شفعہ چھوڑنے کی غرض بعد میں تبدیل نہیں ہوتی تو چھوڑنا برقرار رہے گا اور شفعہ باطل ہوگا اور غرض تبدیل ہو جائے تو شفعہ باقی رہے گا اور ساقط نہ ہوگا، بدائع میں یوں ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)

اور جب شفعہ کو یہ خبر ملی تھی کہ مکان ایک ہزار کو فروخت ہوا ہے اس نے تسلیم شفعہ کر دی بعد میں معلوم ہوا کہ ہزار سے کم میں فروخت ہوا ہے یا ہزار روپے میں نہیں فروخت ہوا ہے بلکہ اتنے من گے ہوں یا جو کے بدلے میں فروخت ہوا ہے اگر چنانہ کی قیمت ایک ہزار بلکہ ایک ہزار سے زیادہ ہو تو تسلیم صحیح نہیں بلکہ شفعہ کر سکتا ہے اور اگر بعد میں یہ معلوم ہوا کہ ہزار روپے کی اشرفیوں کے عوض میں فروخت ہوا ہے یا عوض میں فروخت ہوا جن کی قیمت ایک ہزار ہے تو شفعہ نہیں کر سکتا۔

اور جب شفعہ کو یہ خبر ملی کہ جنس از قبیل مکمل دموزون فلاں چیز ہے اور تسلیم شفعہ کر دی بعد کو معلوم ہوا کہ مکمل دموزون کی دوسری جنس جنس ہے تو شفعہ کر سکتا ہے اگر چہ اس کی قیمت اُس سے کم یا زیادہ ہو۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)

خریدار کے بدلنے کے سبب شفعہ ثابت ہونے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا قِيلَ لَهُ إِنَّ الْمُشْتَرِيَّ فَلَانَ فَلَسَلَّمَ الشُّفْعَةَ ثُمَّ عَلِمَ أَنَّهُ غَيَّرَهُ فَلَهُ الشُّفْعَةُ) لِسَقَاوَاتِ الْجَوَارِ (وَلَوْ عَلِمَ أَنَّ الْمُشْتَرِيَّ هُوَ مَعَ غَيْرِهِ فَلَهُ أَنْ يَأْخُذَ نَصِيبَ غَيْرِهِ) لِأَنَّ التَّسْلِيمَ لَمْ يُوْجَدْ فِي حَقِّهِ (وَلَوْ بَلَغَهُ شِرَاءُ النُّصْفِ فَلَسَلَّمَ ثُمَّ ظَهَرَ شِرَاءُ الْجَمِيعِ فَلَهُ الشُّفْعَةُ) لِأَنَّ التَّسْلِيمَ لِيُضَرَّرَ الشَّرِيكَ وَلَا شَرِيكَةَ، وَلِي غَكْسِيهِ لَا شُفْعَةَ فِي ظَاهِرِ

الرَّوَايَةُ لِأَنَّ التَّسْلِيمَ فِي الْكُلِّ تَسْلِيمٌ فِي أَتَعَاذِهِ

ترجمہ

اور جب شفع کو بتایا گیا کہ فلاں آدمی خریدار ہے اور اس نے شفعہ کو چھوڑ دیا ہے اور اس کے بعد اسکو یہ بتایا گیا ہے کہ نہیں خریدار کوئی دوسرا شخص ہے تو اب اس کو شفعہ ملے گا کیونکہ ہمسائیگی میں فرق ہونے کا سبب ہے۔ اور جب اس کو یہ پتہ چلا کہ فلاں آدمی کے ساتھ کوئی دوسرا مشتری بھی ہے تو شفعہ کیلئے اس دوسرے آدمی کیلئے حصہ لینے میں اختیار ہوگا۔ کیونکہ دوسرے شخص کے حق میں سرپرستی نہیں پائی گئی ہے۔

اور جب شفعہ کو نصف مکان کے سہل ہونے کا پتہ چلا اور اس نے شفعہ کو چھوڑنا ظاہر کر دیا ہے اور اس کے بعد اس کو پتہ چلا کہ مکان سارا سہل ہو رہا ہے تو اس کو حق شفعہ ملے گا۔ کیونکہ ترک کرنا یہ شرکت میں نقصان کے سبب سے تھا۔ اور یہاں کوئی شرکت نہیں ہے۔ جبکہ اس مسئلہ کے برعکس ظاہر روایت کے مطابق حق شفعہ نہ ملے گا۔ کیونکہ سارے کو حوالے کرنا یہ بعض کو سپرد کرنے کی طرح ہے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب اس کو یہ خبر ملی تھی کہ مشتری زید ہے اس نے تسلیم کر دی بعد کو معلوم ہوا کہ دوسرا شخص ہے تو شفعہ کر سکتا ہے اور اگر بعد کو معلوم ہوا کہ زید و عمرو دونوں مشتری ہیں تو زید کے حصہ میں نہیں کر سکتا عمرو کے حصہ میں کر سکتا ہے۔

شفعہ کو خبر ملی تھی کہ نصف مکان فروخت ہوا ہے اس نے تسلیم کر دی بعد میں معلوم ہوا کہ پورا مکان فروخت ہوا تو شفعہ کر سکتا ہے اور اگر پہلے یہ خبر تھی کہ کل فروخت ہوا اس نے تسلیم کر دی بعد کو معلوم ہوا کہ نصف فروخت ہوا تو شفعہ نہیں کر سکتا۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت)

یہ اس صورت میں ہے کہ کل کا جوٹن تھا آٹھ ہی میں نصف کا فروخت ہونا معلوم ہوا اور اگر یہ صورت نہ ہو بلکہ نصف کا ٹکڑا کل کے ٹکڑے کا نصف ہے تو شفعہ کر سکتا ہے مثلاً پہلے یہ خبر ملی تھی کہ پورا مکان ایک ہزار میں فروخت ہوا اور اب یہ معلوم ہوا کہ نصف مکان پانچویں فروخت ہوا تو شفعہ ہو سکتا ہے پہلی کی تسلیم مانع نہیں ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)



## فصل

﴿یہ فصل سقوط شفعہ کے حیلوں کے بیان میں ہے﴾

فصل سقوط شفعہ کی فقہی مطابقت کا بیان

مصنف علیہ الرحمہ نے یہاں سے ان مسائل کو بیان کرنا شروع کیا ہے جن کے سبب سے شفعہ ساقط ہو جاتا ہے اور اس کو حیلہ یا ذریعہ بھی کہتے ہیں البتہ حیلہ یا ذریعہ یہ سقوط شفعہ میں خاص ہے۔ پس اس سبب کے پیش نظر اس کو الگ فصل میں بیان کیا گیا ہے تاکہ اس کی معرفت انفرادی طور پر سمجھ لی جائے۔

انقطاع مساہگی کے سبب عدم شفعہ کا بیان

قَالَ (وَإِذَا بَاعَ قَارًا إِلَّا مِقْدَارَ ذِرَاعٍ مِنْهَا فِي طَوْلِ الْحَدِّ الَّذِي يَلِي الشَّيْعَ فَلَا شُفْعَةَ لَهُ) لَا يَنْقُطَعُ الْحَوَارِ، وَهَذِهِ حِيلَةٌ، وَكَذَا إِذَا وَهَبَ مِنْهُ هَذَا الْمِقْدَارَ وَسَلَّمَ إِلَيْهِ لِمَا بَيْنَا، قَالَ (وَإِذَا ابْتِئَاعَ مِنْهَا سَهْمًا بَيْنَ قَوْمٍ ابْتِئَاعَ بَقِيَّتِهَا فَلَا شُفْعَةَ لِلْجَارِ فِي السَّهْمِ الْأَوَّلِ دُونَ الثَّانِي) لِأَنَّ الشَّيْعَ جَارٍ فِيهِمَا، إِلَّا أَنَّ الْمُشْتَرِيَ فِي الثَّانِي شَرِيكَ لِكَيْتَقَدَّمَ عَلَيْهِ، فَإِنْ أَرَادَ الْحِيلَةَ ابْتِئَاعَ السَّهْمَ بِالثَّنَيْنِ إِلَّا دِرْهَمًا مَثَلًا وَالثَّانِي بِلِثَايَ،

ترجمہ

اور جب کسی شخص نے کوئی مکان سیل کیا اور اس میں سے ایک گز کی مقدار کے برابر لبرائی شفعہ سے متصل جگہ کو نہ بچا تو شفعہ ثابت نہ ہوگا۔ کیونکہ انقطاع جوار ہے۔ اور یہ ایک طرح کا حیلہ ہے۔ اور اسی طرح جب اس نے اتنی مقدار کو چھو کر دیا ہے یا اس کو موہوب لہ کے سپرد کر دیا ہے تو یہ اسی دلیل کے مطابق جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔

اور جب کسی شخص نے مکان کا ایک حصہ سیل کر کے بقیہ حصہ کو قیمت دیکر واپس لے لیا ہے تو ماسے کو پہلے حصہ میں شفعہ مل جائے گا کیونکہ شفعہ دونوں حصوں میں مساوی ہے۔ مگر دوسرے حصہ میں مشتری کی شرکت کے سبب شفعہ نہ ملے گا کیونکہ وہ شفعہ پر مقدم ہے۔ اور اگر حیلہ کرنا چاہے تو وہ مکان کے ایک حصہ کو ایک درہم کے سوا ساری قیمت میں خرید لے۔ اس کے بعد بقیہ کو بقیہ کے بدلے میں حاصل کر لے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین غنی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اگر کسی نے اپنی زمین فروخت کی مگر شفعہ کی حد کی طرف ایک گز کو فروخت نہ کیا تو

پڑوسی کو شفعہ کا حق نہ ہوگا کیونکہ اس کی حد سے اتصال نہ پایا گیا، اور یوں ہی اگر اس نے اتنا حصہ مشتری کو بیہ کر دیا اور قبضہ دے دیا۔ (در مختار، کتاب شفعہ، بیروت، کتاب شفعہ، مطبع مجتہبی دہلی)

ظاہر یہ ہے کہ اس کی مراد بیع کے بعد مشتری کو بیہ کرنا ہے اس پر قرینہ للمشتوی کا لفظ ہے اور یونہی اگر وہ اتنا حصہ اس نے بعد میں مشتری کو فروخت کر دیا ہو، کیونکہ وہ مشتری اب حقوق میں شریک ہو چکا ہے اس لئے اب پڑوسی کو شفعہ کا حق نہ ہوگا۔ یعنی شفعہ نہ ہونے میں وہ صورت کہ بائع نے پہلی بیع میں سے باقی ماندہ گز کو پہلے مشتری کے پاس فروخت کیا تو بیہ کی طرح پڑوسی کا شفعہ نہ ہوگا کیونکہ وہ مشتری پہلے قطع کو خریدنے کی بنیاد پر دوسرے باقی ماندہ حصہ کے حق میں شریک ہو گیا تو اگرچہ جبکہ ہے پڑوسی کو پڑوس کی وجہ سے اس باقی ماندہ میں اتصال ہے لیکن اس کا شفعہ نہیں کیونکہ مشتری حقوق میں شریک ہو گیا لہذا اس کے مقابلہ میں محض پڑوسی کو حق شفعہ نہ رہا۔ (فتاویٰ شامی، کتاب شفعہ، بیروت)

اسی میں ہے: مشتری الذراع صار شریکاً فی الحقوق فیقدم علی البجار کما قدمنا۔ باقی ماندہ گز میں مشتری حقوق کا شریک ہو گیا لہذا وہ پڑوسی پر مقدم ہوگا جیسا کہ پہلے لکھا۔

### حلیہ کے ذریعے استقاط و اشکال کا بیان

امام احمد رضا بریلوی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ جب کسی نے شفعہ سے متصل ایک گز چھوڑ کر باقی زمین فروخت کی تو عدم اتصال کی وجہ سے شفعہ نہ ہو سکے گا، فتاویٰ شامی، کتاب شفعہ، بیروت میں ہے اس حلیہ پر سامانی نے اشکال پیش کیا جس کو شرمطانی نے عیون المسائل سے نقل کیا کہ کسی نے بڑی حویلی جو کہ کئی چھوٹے گزوں پر مشتمل ہے میں سے ایک چھوٹا مکان فروخت کیا تو اس حویلی کے پڑوسی کو شفعہ کا حق ہو گیا کیونکہ وہ بیع مکان حویلی کا حصہ ہے تو پوری حویلی کا پڑوسی اس بیع کا پڑوسی ہے اگرچہ یہ بیع مکان پڑوسی سے متصل ہی نہیں ہے۔ میں کہتا ہوں کہ عیون المسائل کا ذکر کردہ خود مشکل ہے نہ کہ جو یہاں مذکور ہے۔ غور کرو، علامہ شامی نے جو بیان کیا وہ غم ہوا، میں نے شامی پر حاشیہ لکھا ہے کہ محشی یعنی علامہ شامی نے کتاب کی ابتداء میں تہجانی سے نقل کرتے ہوئے بیان کیا کہ بیع سے متصل اگر طحی مگر بھی ہو تو وہ متصل حصہ اور حویلی فروخت شدہ کا انتہائی حصہ شفعہ میں برابر ہیں مثلاً کسی نے حویلی میں سے ایک گز فروخت کیا تو اس گز سے متصل حصہ سمیت تمام دار شفعہ میں برابر ہے۔ یہ عیون المسائل میں مذکور کی مثل ہے اور اسی کی مثل ہند میں ہے محیط سے انصاف نے خفاف کی شرح ادب القاضی سے نقل کیا ہے۔ اس کے اشکال کی وجہ یہ ہے کہ یہاں جو مذکور ہے وہی تمام معتد کتب مذہب متون و شروح اور فتاویٰ میں تصریح شدہ ہے تو جو ان کی تصریحات کے خلاف ہے وہ مشکل ہے نہ کہ یہ مشکل ہے۔

میں کہتا ہوں یہاں پر ذکر کردہ کی تائید میں تمام متون کی نصوص ہیں کہ شفعہ کا سبب خرید کردہ چیز شفعہ کی ملکیت کا اتصال ہے اور ظاہر بات یہ ہے کہ جب خرید کردہ چیز شفعہ کی ملکیت سے علیحدہ فاصلہ پر ہو تو اتصال نہ ہوگا جبکہ بالواسطہ اتصال کافی نہیں ہے نہ ورنہ پڑوسی کا پڑوسی غیر اتصال والا بھی شفعہ بن جائے گا حالانکہ اس کا کوئی بھی قائل نہیں ہے اس پر یہ بیان وار نہیں ہو سکتا جس کی

تقریباً یوں ہے کہ ایک باشت کا اتصال جمع حدود کا اتصال اور یہ اس لیے کہ چیز کی جز سے اتصال چیز سے اتصال ہے لیکن ہمیں تسلیم نہیں کہ ایک جز سے اتصال اس کی دوسری جز سے اتصال ہے۔ آپ دیکھ رہے کہ عمامہ کا اتصال سر سے ہے ہونے کی وجہ سے زید کے پاؤں سے اتصال نہیں اور زید کے پاؤں کو اس کے جوتے کا اتصال ہے اس کے سر سے اتصال نہیں ہے۔ تو واضح ہو گیا کہ عیون المسائل والی روایت مشکل ہے اور حاصل یہ کہ جب کل بیچ ہو تو اس کی کسی جز کا اتصال شفعہ کے لئے کافی ہے اور جب کوئی معین جز بیچ ہو تو اس بیچ کی دوسری جز کا اتصال کافی نہیں کیونکہ جزء کے اتصال سے کل کا اتصال مجمل ہوتا ہے نہ کہ ہر ہر جزء سے فرادفا ہوتا ہے۔ تو یوں دونوں صورتوں میں مختلف ہیں۔ (فتاویٰ رضویہ، کتاب شفعہ، لاہور)

قیمت میں دی گئی چیز کے تبدیل ہونے میں شفعہ کا بیان

وَإِنْ أَبْسَعَهَا بِشَمْسٍ ثُمَّ دَفَعَ إِلَيْهِ ثَوْبًا عَوَضًا عَنْهُ فَالْشُّفْعَةُ بِالنَّمَنِ دُونَ الثَّوْبِ لِأَنَّهُ عَقْدٌ آخَرُ، وَالنَّمَنُ هُوَ الْعَوَاضُ عَنِ الدَّارِ قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ: وَهَذِهِ حِيلَةٌ أُخْرَى تَعْمُ الْجَوَارِ وَالشَّرِيكَهَ قِيَّاسَ بَأْضَاعٍ قِيَمَتِهِ وَيُعْطَى بِهَا ثَوْبٌ بِقَدْرِ قِيَمَتِهِ، إِلَّا أَنَّهُ لَوْ اسْتَحَقَّتْ الْمَشْفُوعَةُ يَبْقَى كُلُّ النَّمَنِ عَلَى مُشْتَرِي الثَّوْبِ لِإِقَامِ الْبَيْعِ الثَّانِي فَيَنْصَرِفُ بِهِ وَالْأَوَّلُ أَن يَبْعَ بِالذَّاهِمِ النَّمَنَ دِينَارًا حَتَّى إِذَا اسْتَحَقَّتِ الْمَشْفُوعَةُ يَبْطُلَ الصَّرْفُ فَيَجِبُ رَدُّ الدِّينَارِ لَا غَيْرُ

ترجمہ

اور جب کسی شخص نے مکان کو شمن کے بدلے میں خرید لیا اور اس کے بعد اس نے بائع کو شمن کے بدلے میں کپڑا دے دیا ہے تو شفعہ شمن کے بدلے میں ہوگا کپڑے کے بدلے میں نہ ہوگا۔ کیونکہ وہ دوسرا عقد ہے جبکہ مکان کا بدلہ شمن ہے۔ مصنف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ یہ ایک دوسرا حیلہ ہے جو مسائے اور شرکت دونوں کو شامل ہے۔ کہ مکان کو اس کی قیمت سے کئی گنا زیادہ قیمت میں بیچ کر دیا جائے اور اس کی قیمت کی مقدار کے برابر کپڑا دے دیا جائے مگر جب وہ مشفوعہ مکان کس کا مستحق بن جائے تو مشتری پر کپڑا اور قیمت باقی رہ جائے گی۔ کیونکہ ابھی دوسری بیچ باقی ہے پس بائع کو اس سے نقصان ہوگا اور زیادہ احسن یہ ہے کہ شمن والے ذرا ہم کے بدلے میں ایک دینار بیچ کر دیا جائے تا کہ جب کوئی اس مکان میں کوئی حق ثابت ہو تو صرف بیچ باطل ہو جائے اور واپسی محض دینار ہو۔

شرح

حضرت جابر بن عبد اللہ رضی اللہ عنہ سے روایت کرتے ہیں انہوں نے بیان کیا کہ نبی صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے شفعہ ہر اس چیز میں مقرر فرمایا جو ابھی تقسیم نہ ہوئی ہو، جب حد بندی ہوگئی اور راستے پھیر دیئے گئے تو اس صورت میں شفعہ نہیں ہے، اور بعض لوگوں

نے کہا ہے کہ شفعہ پڑوسیوں کے لئے ہے پھر اپنی ہی پیش کی ہوئی دلیل کا باطل قرار دیا اور کہا کہ اگر کوئی شخص مکان خریدے اور اس کو خطرہ ہو کہ پڑوسی شفعہ کی بنا پر لے لے گا چنانچہ اسنے اس مکان کے سوحصول میں سے ایک حصہ خرید لیا، پھر اس کے باقی کو خرید لیا اور پڑوسی کے لئے شفعہ کا حق پہلے حصے میں ہے باقی گھر میں اس کو شفعہ کا حق نہیں تو اس خریدار کیلئے اسی طرح کا حیلہ کرنے کا اختیار ہے۔ (صحیح بخاری: جلد سوم: حدیث نمبر 1879)

اسقاط شفعہ میں حیلہ کے مکروہ نہ ہونے کا بیان

قَالَ (وَلَا تُكْرَهُ الْحِيلَةُ فِي إِسْقَاطِ الشُّفْعَةِ عِنْدَ أَبِي يُوسُفَ وَتُكْرَهُ عِنْدَ مُحَمَّدٍ) لَا يَنْفَعُ الشُّفْعَةُ إِنَّمَا وَجَبَتْ لِدَفْعِ الضَّرَرِ، وَلَوْ أَبْهَنَّا الْحِيلَةَ مَا دَفَعْنَاهُ وَلَا يَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ مَنَعَ عَنْ إِبْنَاتِ الْحَقِّ فَلَا يُعَدُّ ضَرَرًا، وَعَلَى هَذَا الْخِلَافِ الْحِيلَةُ فِي إِسْقَاطِ الزَّكَاةِ

ترجمہ

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کے نزدیک شفعہ کو اساقط کرنے کیلئے حیلہ کرنا مکروہ نہیں ہے جبکہ امام محمد علیہ الرحمہ کے نزدیک مکروہ ہے۔ کیونکہ شفعہ نقصان کو دور کرنے کیلئے ثابت ہوا ہے۔ اور اگر ہم اس کو مباح قرار دیں تو نقصان دور نہ ہوگا۔ امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کی دلیل یہ ہے کہ حیلہ ایک حق کو ثابت کرنے سے روکنے کا نام ہے پس اس کو نقصان شائع نہ کیا جائے گا اور زکوٰۃ کو اساقط کرنے والا حیلہ بھی اسی اختلاف کے مطابق ہے۔

شرح

حضرت عمرو بن شریہ، ابورافع سے روایت کرتے ہیں انہوں نے بیان کیا کہ سعد نے ان سے ایک گھر چار سو شقال میں خریدا اور کہا کہ اگر میں رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کو فرماتے ہوئے نہ سنتا کہ پڑوسی شفعہ کا زیادہ مستحق ہے تو میں تم کو نہ دیتا اور بعض لوگوں نے کہا کہ اگر کوئی شخص کسی گھر کا ایک حصہ خرید کرے اور اس میں شفعہ کو باطل کرنا چاہے تو اپنے نابالغ بچے کو ہیہ کر دے تو اس پر قسم بھی لازم نہیں۔ (صحیح بخاری: جلد سوم: حدیث نمبر 1881)

حضرت ابراہیم بن میسرہ عمرو بن شریہ سے روایت کرتے ہیں انہوں نے کہا کہ مسور بن جزمہ آئے اور اپنا ہاتھ میرے کاندھے پر رکھا، میں ان کے ساتھ سعد کی طرف روانہ ہوا، ابورافع نے مسور سے کہا کہ آپ سعد سے کیوں نہیں کہتے کہ وہ اس کو غری کو خرید لیں جو میرے گھر میں ہے انہوں نے کہا کہ میں چار سو درہم سے زیادہ نہیں دے سکتا وہ بھی کڑے کڑے کر کے یعنی قسطوں میں دوں گا، ابورافع نے کہا میں نے نہیں دیا اور اگر نبی کو فرماتے ہوئے نہ سنتا کہ پڑوسی شفعہ کا زیادہ مستحق ہے تو میں اس کو تمہارے ہاتھ نہ بیچتا کیا کہا کہ میں تم کو نہ دیتا، میں نے سفیان سے کہا کہ عمر نے اس طرح بیان کیا ہے تو انہوں نے کہا کہ لیکن مجھ سے اسی طرح کہا ہے اور بعض نے کہا کہ جب کوئی آدمی مکان بیچنا چاہتا ہے تو وہ حق شفعہ کو باطل کرنے کے لئے یہ حیلہ اختیار کر سکتا ہے کہ بائع

مشتري کو وہ مکان بہہ کر دے اور اس کی حد کو کھینچ دے اور اس کو دے دے اور غریب اس کو ایک ہزار درہم معاوضہ دے دے تو شفعہ کو اس میں حق شفعہ نہ رہے گا۔ (مجتہد غازی: جلد سوم: حدیث نمبر 1880)

### حیلہ شفعہ کا حیلہ زکوٰۃ پر قیاس کرنے کا یا بن

علامہ علاؤ الدین صلی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں۔ کہ مسجد کی تعمیر یا کفین میت پر زکوٰۃ نہیں لگتی اور حیلہ یہ ہے کہ فقیر کو زکوٰۃ دی جائے، پھر اسے ان کاموں میں خرچ کرنے کا کہا جائے، کیا اس فقیر کیلئے اس دینے والے کے حکم کی خلاف ورزی جائز ہے، میری نظر سے نہیں گزرا۔ ہاں ظاہر یہی ہے کہ فقیر اس کے خلاف کر سکتا ہے۔ (در مختار، ج ۱، ص ۱۳۱، باب المصرف، پنجابی دہلی)

علامہ ابن عابدین شافعی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں۔ کہ صاحب نہر نے اس پر بحث کرتے ہوئے فرمایا کہ حرمت تمسک کا تقاضہ یہی ہے کہ وہ خلاف ورزی کر سکتا ہے۔ حنفی نے فرمایا: ظاہر یہی ہے کہ اس میں کوئی شک نہیں اس لیے کہ اس نے فقیر کو اپنے مال کی زکوٰۃ دے کر اسے مالک بنادیا اور ساتھ شرط فاسدہ کا اضافہ کر دیا حالانکہ بہہ اور صدقہ شرط فاسدہ سے فاسد نہیں ہوتے۔

(رد المحتار، کتاب الزکوٰۃ، باب المصرف، مصطفیٰ الہابی مصر)

پھر جب مرتب شرط باوجود غلو صحت یافتہ اور زکوٰۃ میں خلل انداز نہیں تو ایسا برتاؤ جو بقا ہر معنی شرط پر دلالت کرے مثلاً جب یہاں رہے تو دے اور نہ رہے تو نہ دے، بدرجہ اولیٰ باعث خلل نہ ہوگا۔

علامہ علی بن عثمان زطلی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں۔ کہ اگر کسی کا فقیر پر قرض تھا معاف کر کے قرض سے اسے بری کر دیا تو اس قرض کی زکوٰۃ ساقط ہو جائے گی کیونکہ ہلاک ہونے والے مال کی طرح ہے اور اگر کچھ معاف کیا تو مذکورہ دلیل کی بنا پر اتنے حصہ کی زکوٰۃ ساقط ہو جائے گی لیکن باقی حصہ کی زکوٰۃ ساقط نہ ہوگی اگرچہ وہ ساقط ہو نہ والے حصہ کو باقی کی زکوٰۃ میں شمار کرے کیونکہ ساقط ہونے والا مال نہیں اور باقی رہنے والے مال ہونا ممکن ہے اور بقیہ حصہ اس سے بہتر ہے لہذا اس سے استقاط جائز نہ ہوگا۔

(محبین الحق، کتاب الزکوٰۃ، الامام ربیعہ مصر)

## مسائل المشتري

## ﴿یہاں شفعہ کے مسائل متفرقہ کا بیان ہوگا﴾

شفعہ کے مسائل متفرقہ کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ بدرالدین عینی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ معصفت نے اس فصل کو اس لئے ذکر کیا ہے کہ یہاں مسائل میں باہمی احکام و کیفیات میں مغایرت ہے۔ لہذا ان کے درمیان فصل کرنا مناسب ہے اسی لئے معصفت فصل کو ذکر کیا ہے۔

علامہ بدرالدین عینی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں۔ یہ مسائل منثورہ ہیں یا شکی ہیں یا متفرقہ ہیں۔ علامہ کا کہنا ہے کہ ابواب میں داخل نہیں ہوتے۔ علامہ اکمل نے کہا ہے معصفتین کی یہ عادت ہے کہ وہ ایسے مسائل کو کتابوں کے آخر میں ذکر کرتے ہیں۔ کیونکہ شاذ و نادر ہونے کی وجہ سے یہ مسائل ابواب میں داخل نہیں ہوتے۔ جبکہ ان کے فوائد کثیر ہوتے ہیں۔ اور ان مسائل کو منثورہ متفرقہ یا شکی کہا جاتا ہے۔ (البنائے شرح الہدایہ، ۵، ص ۲۲۸، حقایق لسانی)

مشترکہ پانچ خریداروں پر شفعہ کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا اشْتَرَى خُمْسَةُ نَفَرٍ دَارًا مِنْ رَجُلٍ فَلِلشَّفِيعِ أَنْ يَأْخُذَ نَصِيبَ أَحَدِهِمْ، وَإِنْ اشْتَرَاهَا رَجُلٌ مِنْ خُمْسَةِ أَخَذَهَا كُلُّهَا أَوْ تَرَكَهَا) وَالْفَرَقُ أَنَّ فِي الْوَجْهِ الثَّانِي يَأْخُذُ الْبَعْضُ تَتَفَرَّقُ الصَّفَقَةُ عَلَى الْمُشْتَرِي فَيَنْصَرِفُ بِهِ زِيَادَةُ الضَّرَرِ، وَفِي الْوَجْهِ الْأَوَّلِ يَقُومُ الشَّفِيعُ مَقَامَ أَحَدِهِمْ فَلَا تَتَفَرَّقُ الصَّفَقَةُ، وَلَا فَرْقُ فِي هَذَا بَيْنَ مَا إِذَا كَانَ قَبْلَ الْقَبْضِ أَوْ بَعْدَهُ هُوَ الصَّحِيحُ، إِلَّا أَنَّ قَبْلَ الْقَبْضِ لَا يُمَكِّنُهُ أَخْذُ نَصِيبِ أَحَدِهِمْ إِذَا نَقَذَ مَا عَلَيْهِ مَا لَمْ يَنْقُذِ الْآخَرَ حِصَّتَهُ كَمَا لَا يُؤْذِي إِلَى تَفْرِيقِ الْيَدِ عَلَى الْبَائِعِ بِمَنْزِلَةِ أَحَدِ الْمُشْتَرِينَ، بِخِلَافِ مَا بَعْدَ الْقَبْضِ لِأَنَّهُ سَقَطَتْ يَدُ الْبَائِعِ، وَمَوَاقِفُ لِكُلِّ بَعْضٍ لِمَنَا أَوْ كَانَ التَّمَنُّ جُمْلَةً، لِأَنَّ الْعِبْرَةَ فِي هَذَا لِتَفْرِيقِ الصَّفَقَةِ لَا لِلتَّمَنُّ، وَهَاهُنَا تَفْرِيعَاتٌ ذَكَرْنَاهَا فِي كِفَايَةِ الْمُنتَهَى

ترجمہ

اور جب پانچ ہندوں نے مل کوئی مکان خریدا ہے تو شفع ان میں سے کسی ایک سے حق شفعہ لینے میں مختار ہوگا۔ اور جب ایک آدمی نے پانچ ہندوں سے کوئی مکان خریدا تو شفع سارا مکان لے جائے گا۔ یا سارا مکان چھوڑ دے گا۔ اور ان دونوں صورتوں میں فرق یہ ہے کہ دوسری صورت میں مکان کا بعض حصہ لینے سے مشتری پر عقد موقوف ہو جائے گا۔ جس کے سبب اس کو سخت نقصان اٹھانے پڑے گا۔ اور پہلی صورت مسئلہ میں اس کو کسی ایک مشتری کے قائم مقام کیا گیا ہے پس اس میں اس کا عقد موقوف نہ ہوگا۔

بلکہ شفع کا کسی مشتری کے حصہ سے لینے میں بقعہ سے قبل یا بعد میں کوئی فرق نہ ہوگا۔ اور زیادہ صحیح یہی ہے۔ ہاں البتہ جب کسی شخص نے اپنے ذمہ سے نقد ادا کر دیا ہے تو خریدار کیلئے اس کا حصہ لینا ممکن نہ ہوگا جب تک کوئی دوسرا بھی اپنے حصے کی قیمت ادا نہ کرے۔ کہ یہ دونوں مشتریوں میں سے کسی کے حکم میں ہو کر بائع پر بقعہ میں فرق کرنے میں جھگڑا کرنے والا نہ ہو۔ یہ خلاف اس صورت کے کہ جب بقعہ کے بعد ہو۔ کیونکہ اب بائع کا بقعہ ساقط ہو چکا ہے اگرچہ بائع نے ہر چیز کی قیمت کو معین کر دیا ہے یا مجموعی طور پر قیمت کو معین کیا ہے۔ کیونکہ اس میں عقد کے فرق کا اعتبار ہے قیمت کا اعتبار نہیں ہے۔ اور یہاں اور بہت سے تقریبات موجود ہیں جن کو ہم نے اپنی کتاب ”کفایہ فتنی“ میں بیان کیا ہے۔

شرح

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر ایک گھر میں چند آدمی شریک ہوں اور ایک آدمی ان میں سے اپنا حصہ بیچے سب شرکاء کی غیبت میں مگر ایک شریک کی موجودگی میں اب جو شریک موجود اس سے کہا جائے تو شفعہ لیتا ہے یا نہیں لیتا۔ وہ کہے بالفل میں اپنے حصے کے موافق لے لیتا ہوں بعد اس کے جب میرے شریک آئیں گے وہ اپنے حصوں کو خرید کریں گے تو بہتر۔ نہیں تو میں کل شفعہ لے لوں گا تو یہ نہیں ہو سکتا بلکہ جو شریک موجود ہے اس سے صاف کہہ دیا جائے گا یا تو شفعہ کل لے لے یا چھوڑ دے اگر وہ لے لے گا تو بہتر نہیں تو اس کا شفعہ ساقط ہو جائے گا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جس شخص نے مشترک زمین میں سے ایک حصہ خریدا اور سب شفیعوں نے شفعے کا عدویٰ چھوڑ دیا مگر ایک شفعہ نے شفعہ طلب کیا تو اس شفعہ کو چاہیے کہ پورا حصہ مشتری کا لے لے یہ نہیں ہو سکتا کہ اپنے حصے کے موافق اس میں سے لے لے۔ (موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1303)

غیر مقسوم نصف مکان کو خریدنے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ اشْتَرَى نِصْفَ دَارٍ غَيْرَ مَقْسُومٍ فَقَاسَمَهُ الْبَائِعُ أَخَذَ الشَّفِيعُ النِّصْفَ الَّذِي صَارَ لِلْمُشْتَرِي أَوْ يَدْعُ لِأَنَّ الْقِسْمَةَ مِنْ تَمَامِ الْقَبْضِ لِمَا فِيهِ مِنْ تَكْمِيلِ الْإِنْفِاعِ وَلِهَذَا يَتِمُّ الْقَبْضُ بِالْقِسْمَةِ فِي الْهَبَةِ ، وَالشَّفِيعُ لَا يَنْقُضُ الْقَبْضَ وَإِنْ كَانَ لَهُ نَفْعٌ فِيهِ

بَعُوْدُ الْعَهْدَةِ عَلَى الْبَائِعِ ، فَكَذَا لَا يَنْقُضُ مَا هُوَ مِنْ تَمَامِهِ ، بِخِلَافِ مَا إِذَا بَاعَ أَحَدُ الشَّرِيكَيْنِ نَصِيبَهُ مِنَ الدَّارِ الْمُشْتَرَكَةِ وَقَاسَمَ الْمُشْتَرِيَ الَّذِي لَمْ يَبِعْ حَيْثُ يَكُونُ لِلشَّفِيعِ نَقْضُهُ ، لِأَنَّ الْعَقْدَ مَا وَقَعَ مَعَ الَّذِي قَاسَمَ فَلَمْ تَكُنْ الْقِسْمَةُ مِنْ تَمَامِ الْقَبْضِ الَّذِي هُوَ حُكْمُ الْعَقْدِ بَلْ هُوَ تَصَرُّفٌ بِحُكْمِ الْمَلِكِ فَيَنْقُضُهُ الشَّفِيعُ كَمَا يَنْقُضُ بَيْعَهُ وَهَبَتُهُ ، ثُمَّ إِطْلَاقُ الْجَوَابِ فِي الْكِتَابِ يَدُلُّ عَلَى أَنَّ الشَّفِيعَ يَأْخُذُ النِّصْفَ الَّذِي صَارَ لِلْمُشْتَرِيَ فِي أُنَى جَانِبٍ كَانَ وَهُوَ الْمَرُوءِيُّ عَنْ أَبِي يُوسُفَ ، لِأَنَّ الْمُشْتَرِيَ لَا يَمْلِكُ إِنْطِلَالَ حَقِّهِ بِالنِّصْفِ وَعَنْ أَبِي حَنِيفَةَ أَنَّهُ إِنَّمَا يَأْخُذُهُ إِذَا وَقَعَ فِي جَانِبِ الدَّارِ الَّتِي يُشْفَعُ بِهَا لِأَنَّهُ لَا يَبْقَى جَارًا فِيمَا يَبْقَى فِي الْجَانِبِ الْآخَرِ .

ترجمہ

اور جب کسی شخص نے غیر مقوم نصف مکان کو خرید لیا اور اس کے بعد بائع نے اس کو تقسیم کیا ہے تو شفیع وہ نصف لے گا جو مشتری کیلئے ہوگا۔ یا اس کو چھوڑ دے گا۔ کیونکہ تقسیم یہ بھی قبضہ مکمل ہونے میں سے ہے۔ کیونکہ اس میں نفع کا مکمل ہونا ہے۔ یہی دلیل ہے کہ بہرہ میں تقسیم کے سبب قبضہ مکمل ہو جاتا ہے۔ جبکہ شفیع قبضہ کو توڑنے والا نہیں ہے۔ خواہ بائع پر ذمہ داری کے سبب قبضہ توڑنے میں شفیع کا فائدہ ہے۔ اور اسی طرح شفیع ہر اس چیز کو نہیں توڑ سکے گا جو قبضہ سے مکمل ہونے والی ہے۔ (قاعدہ فقہیہ) یہ خلاف اس صورت کے جب مشترکہ مکان میں سے کسی بھی شریک نے اپنے حصے کا مکان بیچ دیا ہے یا ایسے شریک سے بائع ہے۔ جس نے اپنا حصہ تقسیم نہ کیا ہے۔ وہاں شفیع کو تقسیم توڑنے کا حق ہوگا۔ کیونکہ خریدار نے جس کے ساتھ تقسیم کیا ہے اس کے ساتھ عقد واقع نہیں ہوا ہے۔ پس یہ تقسیم قبضہ مکمل نہ ہونے میں سے نہیں ہے۔ جو عقد کا حکم ہے۔ لیکن ملکیت کے حکم کے ساتھ یہ مشتری کا تصرف ہے۔ تو شفیع اس کو توڑ دے گا۔ جس طرح وہ مشتری کی بیع اور اس کے بہرہ کو توڑ دیا جاتا ہے۔

اس کے بعد جامع صغیر میں اس جواب کا اطلاق اس بات کا ترجمان ہے کہ شفیع مشتری والے نصف کو بیٹے گا۔ اگرچہ وہ کسی بھی جانب سے ہو۔ اور امام ابو یوسف علیہ الرحمہ سے بھی یہی نقل کیا گیا ہے۔ کیونکہ مشتری تقسیم کی تقسیم کے ذریعے اس کا حق باطل کرنے میں مالک نہیں سکے گا۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ شفیع نصف اسی وقت لے گا جبکہ وہ اس کے مکان میں برابر واقع ہو۔ جس کے سبب وہ شفعہ کا حقدار بن رہا ہے۔ کیونکہ دوسری جانب سے وہ پڑوسی نہیں رہ جائے گا۔

شرح

اور جب شفیع کو خبر ملی تھی کہ نصف مکان فروخت ہوا ہے اُس نے تسلیم شفعہ کر دی بعد میں معلوم ہوا کہ پورا مکان فروخت ہوا تو



شفعہ کر سکتا ہے اور اگر پہلے یہ خبر تھی کہ کل فروخت ہوا اُس نے تسلیم کر دی بعد کو معلوم ہوا کہ نصف فروخت ہوا تو شفعہ نہیں کر سکتا۔ یہ اُس صورت میں ہے کہ کل کا جو شئ قاضی نے ہی میں نصف کا فروخت ہونا معلوم ہوا اور اگر یہ صورت نہ ہو بلکہ نصف کا شئ کل کے شئ کا نصف ہے تو شفعہ کر سکتا ہے مثلاً پہلے یہ خبر ملی تھی کہ پورا مکان ایک ہزار میں فروخت ہوا اور اب یہ معلوم ہوا کہ نصف مکان پانچ سو میں فروخت ہوا تو شفعہ ہو سکتا ہے پہلے کی تسلیم مانع نہیں ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، ہیروت)

ماذون غلام کیلئے حق شفعہ ثابت ہونے کا بیان

قَالَ (وَمَنْ بَاعَ دَارًا وَلَهُ عَبْدٌ مَأْذُونٌ عَلَيْهِ دِينَ فَلَهُ الشُّفْعَةُ، وَكَذَا إِذَا كَانَ الْعَبْدُ هُوَ الْبَائِعُ فَلِمَوْلَاهُ الشُّفْعَةُ) لِأَنَّ الْأَخَذَ بِالشُّفْعَةِ تَمَلُّكَ بِالتَّمَنِ فَيَنْزِلُ مَنْزِلَةَ الشَّرَاءِ، وَهَذَا لِأَنَّهُ مُفِيدٌ لِأَنَّهُ يَنْصَرِفُ لِلْعَرْمَاءِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا لَمْ يَكُنْ عَلَيْهِ دِينَ لِأَنَّهُ يَبِيعُهُ لِمَوْلَاهُ، وَلَا شُفْعَةَ لِمَنْ يَبِيعُ لَهُ.

ترجمہ

اور جس شخص نے کوئی مکان بیل کیا اور اس کا ایک ماذون غلام ہے۔ جو مقروض ہے تو اس غلام کو حق شفعہ ملے گا۔ اور اس طرح جب غلام بائع ہو اس کے آقا کو حق شفعہ ملے گا۔ کیونکہ شفعہ میں لینا شئ کا مالک بننا ہے۔ پس اس کو شرا کے حکم میں داخل کیا جائے گا اور اس کی دلیل یہ بھی ہے کہ اس کا شفعہ لینا قاعدے مند ہے۔ کیونکہ غلام اپنے قرض خواہوں کیلئے تعارف کرنے والا ہے۔ یہ خلاف اس صورت کے کہ جب غلام پر قرض نہ ہو۔ کیونکہ اس وقت غلام بیچ کو اپنے آقا کیلئے بیچنے والا ہوگا۔ اور جس کیلئے فروخت کی جائے اس کو شفعہ نہیں ملا کرتا۔

باپ یا وصی کا حق شفعہ کو چھوڑ دینے میں فقہی اختلاف کا بیان

قَالَ (وَتَسْلِيمُ الْآبِ وَالْوَصِيِّ الشُّفْعَةَ عَلَى الصَّغِيرِ جَائِزٌ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَأَبِي يُوسُفَ وَقَالَ مُحَمَّدٌ وَزَفَرٌ رَحِمَهُمَا اللَّهُ : هُوَ عَلَى شُفْعَتِهِ إِذَا بَلَغَ) قَالُوا : وَعَلَى هَذَا الْخِلَافِ إِذَا بَلَغَهُمَا شِرَاءُ دَارٍ بِجَوَارِ دَارِ الصَّبِيِّ فَلَمْ يَطْلُبَا الشُّفْعَةَ، وَعَلَى هَذَا الْخِلَافِ تَسْلِيمُ الْوَكِيلِ بِطَلَبِ الشُّفْعَةِ فِي رِوَايَةِ كِتَابِ الْوَكَالَةِ وَهُوَ الصَّحِيحُ لِمُحَمَّدٍ وَزَفَرٌ أَنَّهُ حَقٌّ ثَابِتٌ لِلصَّغِيرِ فَلَا يَمْلِكَانِ إِبْطَالَهُ كِدَيْتِهِ وَقَوْدِهِ، وَلِأَنَّهُ شَرِعٌ لِدَفْعِ الضَّرَرِ فَكَانَ إِبْطَالُهُ إِضْرَارًا بِهِ وَلَهُمَا أَنَّهُ فِي مَعْنَى التَّجَارَةِ فَيَمْلِكَانِ قَرْكَهُ، أَلَا تَرَى أَنَّ مَنْ أَوْجَبَ بَيْنَا لِلصَّبِيِّ صَحَّ رَدُّهُ مِنَ الْآبِ وَالْوَصِيِّ، وَلِأَنَّهُ دَائِرُ بَيْنِ النِّفْعِ وَالضَّرَرِ، وَقَدْ يَكُونُ النَّظَرُ

فِي تَرْكِهِ لِبَقِي الشَّمَنِ عَلَى مِلْكِهِ وَالْوَلَايَةِ نَظَرِيَّةً فِيمَلِكَايِهِ وَسُكُونُهُمَا كَابْطَالِهِمَا  
لِكُونِهِ دَلِيلُ الْبَاغِرِاضِ ، وَهَذَا إِذَا بَيْعَتْ بِمِثْلِ قِيَمَتِهَا ، فَإِنْ بَيْعَتْ بِأَكْثَرٍ مِنْ قِيَمَتِهَا بِمَا  
لَا يَتَّفِقُ النَّاسُ فِيهِ قِيلَ جَاَزَ التَّسْلِيمُ بِالْإِجْمَاعِ لِأَنَّهُ تَمَحُّضٌ نَظَرًا وَقِيلَ لَا يَصِحُّ  
بِالِاتِّفَاقِ لِأَنَّهُ لَا يَمْلِكُ الْأَخْذَ فَلَا يَمْلِكُ التَّسْلِيمُ كَمَا لَا جَنْبِي ، وَإِنْ بَيْعَتْ بِأَقْلٍ مِنْ  
قِيَمَتِهَا مُحَابَاةً كَثِيرَةً ، فَقَدْ أَبِي حَنِيفَةَ أَنَّهُ لَا يَصِحُّ التَّسْلِيمُ مِنْهُمَا أَيْضًا وَلَا رِوَايَةٌ عَنْ  
أَبِي يُوسُفَ ، وَاللَّهُ أَعْلَمُ .

ترجمہ

اور چھوٹے کی جانب سے باپ یا وصی کا شفعہ کو چھوڑ دینے کو ظاہر کرنا شیخین کے نزدیک جائز ہے۔ حضرت امام محمد اور امام زفر علیہما الرحمہ نے کہا ہے کہ بالغ ہونے تک وہ اپنے شفعہ پر ثابت رہے گا۔ مشائخ فقہاء نے کہا ہے کہ اسی اختلاف کے مطابق وہ مسئلہ بھی ہے کہ جب باپ یا وصی کو بچے کے گھر کے برابر میں کسی مکان کی سہل کی خبری اور ان لوگوں نے شفعہ بھی طلب نہیں کیا۔ اور کتاب و کالہ کی ایک روایت کے مطابق طلب شفعہ کے وکیل کا شفعہ کو چھوڑنا بھی اسی اختلاف کے مطابق ہے۔ اور زیادہ صحیح یہی ہے حضرت امام محمد اور امام زفر علیہما الرحمہ کی دلیل یہ ہے کہ شفعہ چھوٹے کیلئے ثابت شدہ حق ہے پس باپ اور وصی کے ابطال کا مالک نہ ہوں گے۔ جس طرح یہ لوگ اس کی روایت اور اس کے قصاص کو باطل کرنے کے مالک نہیں ہیں۔ کیونکہ شفعہ کا حق نقصان کو دور کرنے کیلئے شروع ہوا ہے۔ اور اس کو باطل کرنے میں بچے کو نقصان دینا ہے۔

شیخین کی دلیل یہ ہے کہ شفعہ کرنا یہ تجارت کے حکم میں ہے پس باپ اور وصی کو شفعہ چھوڑنے کا اختیار ہوگا۔ آپ غور کریں کہ جس شخص نے بچے کیلئے بیع کا ایجاب کیا ہے تو باپ اور وصی کو اس کی جانب سے واپس کرنا صحیح ہے۔ کیونکہ شفعہ کا کرنا یا نہ کرنا نفع و نقصان کے درمیان میں ہے۔ کیونکہ کبھی کبھی شفعہ کو چھوڑ دینے میں اچھائی ہوتی ہے۔ کہ بچے کی ملکیت پر قیمت برقرار رہ جائے۔ جبکہ ولایت ایک نظری چیز ہے پس باپ اور وصی یہ دونوں شفعہ کو چھوڑنے کے مالک ہیں۔ اور ان کو سکوت یہ تصریح کے مطابق ابطال کی طرح ہے۔ کیونکہ خاموشی یہ پھر جانے کی علامت ہے۔

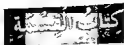
اور یہ اختلاف اس وقت بنے گا جب مکان کو اس کی مثلی قیمت کے بدلے میں سہل کیا جائے۔ مگر جب مکان کو اس کی قیمت سے زائد قیمت میں سہل کیا جائے تو اس کا سبب یہ ہے اس زیادہ میں لوگ نقصان کو برداشت نہ کر سکتے ہوں تو ایک قول کے مطابق یہ اتفاق باپ و وصی کیلئے ترک شفعہ جائز ہے۔ کیونکہ اب صرف نظری موقع ہے۔ جبکہ دوسرے قول کے مطابق یہ اتفاق ترک شفعہ صحیح نہیں ہے۔ کیونکہ اجنبی کی طرح ولی اخذ شفعہ کا مالک نہیں ہے۔ اور جب وہ زیادہ قیمت میں سہل ہوا ہے تو اس کے بارے میں امام اعظم رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ ان دونوں کی جانب سے ترک شفعہ درست نہ ہوگا۔ جبکہ امام ابو یوسف علیہ الرحمہ سے اس بارے

میں کوئی روایت بیان نہیں کی گئی۔

شرح

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور نابالغ بچہ کو بھی حق شفعہ حاصل ہوتا ہے بلکہ جو بچہ ابھی بیٹھ میں ہے اس کو بھی یہ حق حاصل ہے جب کہ جائداد کی خریداری سے چھ ماہ کے اندر پیدا ہو گیا ہو اور اگر شکم میں بچہ ہے اور اس کا باپ مر گیا اور یہ جائداد کا وارث ہوا اور اس کے باپ کے مرنے کے بعد جائداد فروخت ہوئی تو اگرچہ وقت خریداری سے چھ ماہ کے بعد پیدا ہوا ہو شفعہ کا بھی اسے حق ملے گا۔ اور جب نابالغ کے لیے جب حق شفعہ ہے تو اس کا باپ یا باپ کا وصی یہ نہ ہو تو دادا پھر اس کے بعد اس کا وصی یہ بھی نہ ہو تو قاضی نے جس کو وصی مقرر کیا ہو وہ شفعہ کو طلب کرے گا اور ان میں سے کوئی نہ ہو تو یہ خود بالغ ہو کر مطالبہ کرے گا اور اگر ان میں سے کوئی ہو مگر اس نے قصداً طلب نہ کیا تو شفعہ کا حق چلتا رہا۔

اور جب باپ نے ایک مکان خریدا اور اس کا نابالغ لڑکا شفعہ ہے اور باپ نے نابالغ کی طرف سے طلب شفعہ نہیں کی شفعہ باطل ہو گیا کہ خریدنا طلب شفعہ کے منافی نہ تھا اور اگر باپ نے مکان بیچا اور نابالغ لڑکا شفعہ ہے اور باپ نے طلب نہ کی شفعہ باطل نہ ہوا کہ بیع کرنا طلب شفعہ کے منافی تھا اور اس صورت میں وہ لڑکا بعد بلوغ شفعہ طلب کر سکتا ہے۔ اور جب باپ نے مکان نہیں فاحش کے ساتھ خریدا تھا اس وجہ سے نابالغ کے لیے شفعہ طلب نہیں کیا کہ اس کے مال سے نقصان کے ساتھ اسے لینے کا حق نہ تھا اس صورت میں حق شفعہ باطل نہیں ہے وہ لڑکا بالغ ہو کر شفعہ کر سکتا ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب شفعہ، بیروت)



## ﴿یہ کتاب قسمت کے بیان میں ہے﴾

### کتاب قسمہ کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود باری حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مصنف علیہ الرحمہ نے کتاب شفعہ کے بعد کتاب قسمہ کو بیان کیا ہے کیونکہ ان دونوں کے نتائج شائع حصہ پر ہیں۔ اور ملکیت کے سبب قسمت کا حق مانگا جاتا ہے اور جب کسی شریک عدم موجودگی میں شتر کہ چیز کی تق ہو جائے تو اس شریک کیلئے حق شفعہ باقی رہتا ہے۔ اور کتاب شفعہ کو مقدم اس لئے ذکر کیا گیا ہے کہ اس میں بقاء موجود رہتی ہے۔ (عناہ شرح الہدایہ ج ۱۳، ص ۲۹، ہرودت)

### قسمت کا فقہی مفہوم

علامہ ابن عابدین شامی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ شرکت کی صورت میں ہر ایک شریک کی ملک دوسرے کی ملک سے ممتاز نہیں ہوتی اور ہر ایک کسی مخصوص حصہ سے نفع پر قادر نہیں ہوتا ان حصوں کو جدا کر دینے کا نام تقسیم ہے جب شریک اس سے کوئی شخص تقسیم کی درخواست کرے تو قاضی پر لازم ہے کہ اس کی درخواست قبول کرے اور تقسیم کر دے۔ (فتاویٰ شامی، کتاب قسم، ہرودت)

### کتاب قسمہ کے شرعی ماخذ کا بیان

وَإِذَا حَضَرَ الْقِسْمَةَ أُولُو الْقُرْبَىٰ وَالْيَتَامَىٰ وَالْمَسْكِينُ فَأَرْضَوْهُمْ مِنْهُ وَقُولُوا لَهُمْ قَوْلًا مَّعْرُوفًا. (النساء: ۸)

پھر بانٹنے وقت اگر رشتہ دار اور یتیم اور مسکین آجائیں تو اس میں سے انہیں بھی کچھ دو، اور ان سے اچھی بات کہو۔ (کنز الایمان)

اور جب تقسیم میراث کے وقت برادری اور کنہہ کے لوگ جمع ہوں تو جو رشتہ دار ایسے ہوں جن کو میراث میں حصہ نہیں پہنچتا یا جو یتیم اور محتاج ہوں ان کو کچھ کھلا کر رخصت کر دیا کوئی چیز ترکہ میں سے حسب موقع ان کو بھی دے دو کہ یہ سلوک کرنا مستحب ہے۔ اگر مال میراث میں سے کھلانے یا کچھ دینے کا موقع نہ ہو مثلاً وہ یتیموں کا مال ہے اور میراث نے وصیت بھی نہیں کی تو ان لوگوں سے معقول بات کہہ کر رخصت کر دو یعنی نرمی سے عذر کر دو کہ یہ مال یتیموں کا ہے اور میراث نے وصیت بھی نہیں کی اس لئے ہم مجبور ہیں۔ ابتدائے سورت میں بیان ہو چکا ہے کہ تمام قرابت والے درجہ بدرجہ سلوک اور مراعات کے مستحق ہیں اور یتیم اور مساکین بھی اور جو قریب یتیم یا مسکین بھی ہو تو اس کی رعایت اور بھی زیادہ ہونی چاہیے۔ اس لئے تقسیم میراث کے وقت ان کو حتی الوسع کچھ نہ کچھ دینا

چاہیے، اگر کسی وجہ سے وارث نہ ہو تو حسن سلوک سے محروم نہ ہیں۔

ایمان مشترکہ میں قسمت کی مشروعیت کا بیان

الْقِسْمَةُ فِي الْأَعْيَانِ الْمُشْتَرَكَةِ مَشْرُوعَةٌ، لِأَنَّ النَّبِيَّ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ بَاخَرَهَا فِي الْمَمَالِكِ وَالْمَوَارِيثِ، وَجَرَى التَّوَارِثُ بِهَا مِنْ غَيْرِ نَكِيرٍ، ثُمَّ هِيَ لَا تَعْرِى عَنْ مَعْنَى الْمُبَادَلَةِ، لِأَنَّ مَا يَجْتَمِعُ لِأَحَدِهِمَا بَقْعُهُ كَانَ لَهُ وَيَقْضَى كَانَ لِصَاحِبِهِ فَهُوَ يَأْخُذُهُ عَوَضًا عَمَّا بَقِيَ مِنْ حَقِّهِ فِي نَصِيبِ صَاحِبِهِ فَكَانَ مُبَادَلَةً وَإِفْرَازًا، وَالْإِفْرَازُ هُوَ الظَّاهِرُ فِي التَّكْيَلَاتِ وَالْمُوزُونَاتِ لِقَدَمِ التَّفَاوُتِ، حَتَّى كَانَ لِأَحَدِهِمَا أَنْ يَأْخُذَ نَصِيبَهُ حَالَ غَيْبَةِ صَاحِبِهِ، وَلَوْ اشْتَرَاهُ لَفَاتَسَمَاهُ بِبَيْعٍ أَحَدُهُمَا نَصِيبَهُ مُوَاجَهَةً يَنْصِفُ الثَّمَنَ، وَمَعْنَى الْمُبَادَلَةِ هُوَ الظَّاهِرُ فِي الْحَيَوَانَاتِ وَالْمَوْزُونِ لِلتَّفَاوُتِ حَتَّى لَا يَكُونَ لِأَحَدِهِمَا أَخَذُ نَصِيبِهِ عِنْدَ غَيْبَةِ الْآخَرِ.

ترجمہ

ایمان مشترکہ میں قسمت مشروع ہے کیونکہ نبی کریم ﷺ نے مغان اور سواریت کو تقسیم کیا ہے۔ اور بغیر کسی انکار کے یہ بطور وراثت اسی طرح جاری ہے۔ اور اس کا معنی مبادلہ سے خالی نہیں ہے۔ کیونکہ دونوں شرکاء میں سے جو ایک کیلئے جمع ہوتا ہے اس میں بعض حصہ تو اسی کا ہوتا ہے۔ اور بعض حصہ اس کے شریک کا ہوتا ہے۔ وہ اپنے شریک کے حق میں بقیہ بیچ جانے والے حصے کا بدلہ لیتا ہے۔ پس یہ مبادلہ اور الگ ہونا بن جائے گا۔ اور فرق ہونے کے سبب کل والی اور موزونی چیزوں کا الگ ہونا ظاہر ہے۔ یہاں تک کہ شرکاء میں سے ایک کو اپنے ساتھی کے نہ ہونے کے وقت بھی اپنا حق لینے کا اختیار دیا جائے گا۔ اور جب دونوں نے مکان کو خرید کے تقسیم کر لیا ہے تو ان میں سے ایک نصف قیمت کے بدلے بیچ کر سب کو کر سکے گا۔ جبکہ جانوروں اور سامانوں میں فرق ہونے کے سبب تبادلہ کا معنی غالب رہتا ہے۔ حتیٰ کہ شریکین میں سے کسی ایک کو دوسرے کے نہ ہوتے ہوئے اپنا حصہ لینے میں اختیار نہ ہوگا۔

شرح

حضرت ابن عمر رضی اللہ عنہما کہتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے (مال غنیمت میں سے) ایک شخص اور اس کے گھوڑے کے لئے تین حصے دیئے یعنی ایک حصہ تو خود اس کا اور دو حصے اس کے گھوڑے کے۔

(بخاری و مسلم مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر 1089)

اکثر علماء کا مسلک اسی حدیث کے مطابق ہے، جب کہ بعض علماء کے نزدیک مال غنیمت میں سوار مجاہد کے دو حصے ہیں،

حضرت امام اعظم ابوحنیفہ کا مسلک بھی یہی ہے کیونکہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے سوار ہمار کو دو حصے دیے جیسا کہ اسی باب کی دوسری فصل میں منقول روایت سے واضح ہوگا، نیز حضرت علی اور حضرت ابوموسیٰ اشعری سے بھی یہی منقول ہے بلکہ صاحب حدایہ نے حضرت ابن عباس اور حضرت ابن عمر سے بھی یہی نقل کیا ہے اور لکھا ہے کہ جب اس بارے میں خود حضرت ابن عمر کی دو روایتیں ایک دوسرے سے مختلف ہیں تو اس صورت میں ظاہر ہے کہ اس روایت کو ترجیح دی جائے گی جو ان کے علاوہ دوسرے نے نقل کی ہے دونوں کی خریداری کے بعد مراحمہ ہونے کا بیان

وَلَوْ اشْتَرَيْتَاهُ فَانْقَسَمَاهُ لَا يَبِيعُ أَحَدُهُمَا نَصِيبَهُ مُرَابَحَةً بَعْدَ الْقِسْمَةِ ، إِلَّا أَنَّهُمَا إِذَا كَانَتْ مِنْ جِنْسٍ وَاحِدٍ أَجْبَرَ الْقَاضِيَ عَلَى الْقِسْمَةِ عِنْدَ طَلَبِ أَحَدِ الشَّرِكَايْنِ لِأَنَّ فِيهِ مَغْنًى الْإِفْرَاقِ لِتَقَارُبِ الْمَقَاصِدِ وَالْمُبَادَلَةِ مِمَّا يَجْرِي فِيهِ الْجَبْرُ كَمَا فِي قَضَاءِ الدَّيْنِ ، وَهَذَا لِأَنَّ أَحَدَهُمَا بِطَلَبِ الْقِسْمَةِ يَسْأَلُ الْقَاضِيَ أَنْ يَخْصَهُ بِالْإِنْفَاعِ بِنَصِيبِهِ وَيَمْنَعَ الْغَيْرَ عَنِ الْإِنْفَاعِ بِمِلْكِهِ ، فَجَبَّ عَلَى الْقَاضِيَ إِجَابَتُهُ وَإِنْ كَانَتْ أَجْنَاسًا مُخْتَلِفَةً لَا يُجْبَرُ الْقَاضِي عَلَى قِسْمَتِهَا لِتَعَدُّرِ الْمُعَادَلَةِ بِإِغْتِيَارِ فُعُولِ التَّفَاوُتِ فِي الْمَقَاصِدِ ، وَلَوْ تَرَاضَوْا عَلَيْهَا جَازَ لِأَنَّ الْحَقَّ لَهُمْ قَالِ ( وَيَنْبَغِي لِلْقَاضِي أَنْ يَنْصُبَ قَاسِمًا يَرْزُقُهُ مِنْ بَيْتِ الْمَالِ لِيَقْسِمَ بَيْنَ النَّاسِ بِغَيْرِ أَجْرِ ) لِأَنَّ الْقِسْمَةَ مِنْ جِنْسٍ عَمَلِ الْقَضَاءِ مِنْ حَيْثُ إِنَّهُ يَتِمُّ بِهِ قَطْعُ الْمُنَازَعَةِ فَأُشْبِهَ رِزْقُ الْقَاضِي ، وَلِأَنَّ مَنْفَعَةَ نَصَبِ الْقَاسِمِ عَمُّ الْعَامَّةِ فَتَكُونُ كِفَايَتُهُ فِي مَالِهِمْ غُرْمًا بِالْغَنَمِ .

ترجمہ

اور جب ان دونوں نے مکان خرید کر اس کو تقسیم کر لیا ہے۔ تو کوئی شریک تقسیم کے بعد اپنا حصہ میں بیع مراہمہ نہیں کر سکے گا۔ مگر جب ایمان کی بیس ایک ہی ہے۔ تو شرکاء میں کسی ایک کے طلب کرنے کے وقت قاضی تقسیم پر مجبور کرے گا۔ کیونکہ قرب کے سبب اس میں علیحدگی کا معنی پایا جاتا ہے۔ جبکہ ہمارا ایسی چیزوں میں ہوتا ہے جن میں زیادتی جاری کی جاسکتی ہو۔ جس طرح قرض کی ادائیگی ہے۔ اور اس کی دلیل یہ ہے کہ جب ایک شریک تقسیم کو طلب کرتے ہوئے قاضی سے اپنے حصہ کا نفع طلب کرنے کا مطالبہ کرے اور دوسرے کو اپنے نفع سے روک دے۔ پس قاضی کیلئے اس کا مطالبہ ماننا لازم ہوگا۔

اور جب ایمان کی کئی اجناس ہیں تو اب قاضی ان کی تقسیم پر زبردستی نہیں کرے گا۔ کیونکہ مقاصد میں کثرت کے سبب فرق کرنا مشکل ہو گیا ہے۔ اور جب شرکاء تقسیم پر راضی ہو جائیں تو اب جائز ہوگا کیونکہ انہی کیلئے اس کا حق ہے۔

اور قاضی کیلئے یہ حکم ہے کہ کسی تقسیم کرنے والے آدمی کو معین کرے جو بیت المال سے وظیفہ لینے والا ہو۔ تاکہ وہ تو اس سے درمیان بغیر کسی اجرت کے تقسیم کیا کرے۔ کیونکہ تقسیم کا ہونا یہ بھی قضاء کے امور میں سے ہے۔ کیونکہ تقسیم کے سبب جھگڑا ختم ہو جائے گا۔ پس یہ قاضی کی تنخواہ کے مشابہ ہو جائے گا کیونکہ تقسیم کرنے کا فائدہ سب عوام میں عام ہے۔ اور تاوان کے طور پر اس کی کفایت بھی عوامی مال سے ہوگی۔

شرح

اور جب شرکاء نے باہم رضامندی کے ساتھ خود ہی تقسیم کر لی یہ تقسیم صحیح و لازم ہے ہاں اگر ان میں کوئی نابالغ یا مجنون ہے جس کا کوئی قائم مقام نہ ہو یا کوئی شریک غائب ہے اور اس کا کوئی وکیل بھی نہیں ہے جس کی موجودگی میں تقسیم ہو تو یہ اس وقت لازم ہوگی کہ قاضی اسے جائز کر دے یا وہ غائب حاضر ہو کر یا نابالغ بالغ ہو کر یا اس کا ولی اس تقسیم کو جائز کر دے یہ تمام احکام اس وقت ہیں کہ میراث میں ان کی شرکت ہو۔ (در مختار، کتاب قسم، بیروت)

قاضی کا اجرت پر مقسم مقرر کرنے کا بیان

قَالَ (فَإِنْ لَمْ يَفْعَلْ نَصَبَ قَاسِمًا يَقْسِمُ بِالْآخِرِ) مَعْنَاهُ بِأَجْرِ عَلَى الْمُتَقَاسِمِينَ، لِأَنَّ النِّفْعَ لَهُمْ عَلَى الْخُصُوصِ، وَبِقَدْرِ أَجْرِ مِثْلِهِ كَمَا لَا يَتَعَكَّمُ بِالزَّيَادَةِ، وَالْأَفْضَلُ أَنْ يَرْزُقَهُ مِنْ بَيْتِ الْمَالِ لِأَنَّهُ أَزْفَقَ بِالنَّاسِ وَأَبْعَدَ عَنِ التُّهْمَةِ. (وَيَجِبُ أَنْ يَكُونَ عَدْلًا مَأْمُونًا عَالِمًا بِالْقِسْمَةِ) لِأَنَّهُ مِنْ جِنْسِ عَمَلِ الْقَضَاءِ، وَلِأَنَّهُ لَا بُدَّ مِنَ الْقُدْرَةِ وَهِيَ بِالْعِلْمِ، وَمِنْ الْإِعْتِمَادِ عَلَى قَوْلِهِ وَهُوَ بِالْأَمَانَةِ.

ترجمہ

اور جب قاضی ایسا نہ کر سکتا ہو تو کسی تقسیم کرنے والے کو اجرت کے ساتھ مقرر کر دے۔ اور اس کا معنی یہ ہے کہ اس کی اجرت تقسیم کرانے والوں پر ہوگی۔ کیونکہ فائدے صرف انہیں ملنے والا ہے۔ اور قاضی اس قاسم کی مزدوری مثلی مقرر کرے گا۔ کہ کہیں وہ زائد طلب کرنے والا نہ ہو۔ جبکہ افضل یہی تھا کہ اس کو بیت المال سے اجرت دی جاتی۔ کیونکہ عوام کیلئے اسی میں آسانی اور یہ بہت سے بھی دور ہے۔

اور تقسیم کرنے والے کیلئے عادل، امانتدار اور احکام تقسیم سے واقف ہونا لازم ہے۔ کیونکہ تقسیم قضاء کی جنس سے ہے۔ لہذا قدرت کا ہونا ضروری ہوگا۔ اور وہ علم سے حاصل ہوگی۔ اور اس کی بات پر اعتماد بھی لازم ہے۔ یہ امانتداری کے سبب ملے گا۔

قاضی کا عوام کو ایک قاسم پر مجبور نہ کرنے کا بیان

(وَلَا يُجْبَرُ الْقَاضِي النَّاسَ عَلَى قَاسِمٍ وَاحِدٍ) مَعْنَاهُ لَا يُجْبَرُ هُمْ عَلَى أَنْ يَسْتَأْجِرُوهُ

لَآئِنَّهُ لَا جَبْرَ عَلَی الْعُقُودِ ، وَلَا اِنَّهُ لَوْ تَعَيَّنَ لَتَحَكَّمَ بِالْزِّيَادَةِ عَلٰی اَجْرِ مِثْلِهِ ( وَلَوْ اَصْطَلَحُوا فَاَفْتَسَمُوا جَارًا ، اِلَّا اِذَا كَانَ فِيْهِمْ صَغِيْرٌ فَيَحْتَاجُ اِلٰی اَمْرِ الْقَاضِي ) لَآئِنَّهُ لَا وِلَايَةَ لَهُمْ عَلَيْهِ ( وَلَا يَتْرُكُ الْقُسَامُ يَشْتَرِ كُوْنَ ) كُنِيَ لَا تَصِيْرُ الْاَجْرَةِ غَالِيَةً بَنُو الْكَلِيْمِ ، وَعِنْدَ عَدَمِ الشَّرِكَةِ يَتَيَاذَرُ كُلُّ مِنْهُمْ اِلَيْهِ خِيْفَةُ الْفَوْتِ فَيَرْحُصُ الْاَجْرَ .

ترجمہ

اور قاضی لوگوں کو ایک قاسم پر مجبور نہ کرے گا۔ اس کا معنی یہ ہے کہ وہ لوگوں کو اسی قاسم کو اجرت رکھنے کیلئے مجبور نہ کرے گا۔ عقود میں زیادتی نہیں چلتی۔ کیونکہ جب وہ ضمن ہو جائے گا تو اپنی اجرت مثلی سے بھی زیادہ کا مطالبہ کرے گا۔ اور جب شرکا صلح کر کے تقسیم کر لیں تو یہ بھی درست ہے۔ لیکن جب ان میں کوئی کم سن ہے تو اب قاضی کے فیصلہ کی ضرورت ہوگی۔ کیونکہ شرکا کو اس کم سن پر ولایت حاصل نہیں ہے۔

اور قاضی لوگوں کے اشتراک کے سبب انہیں تقسیم نہ کرنے دے تا کہ ان کی بھگت کے سبب اجرت کم نہ ہو جائے۔ اور ان کی بھگت کے سبب ہر قاسم اجرت فوت ہونے کے سبب ان کی جانب چلا جائے گا۔ پس اس طرح اجرت نہایت سستی ہو جائے گی۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ ایک ہی شخص اس کام کے لیے مہین نہ کیا جائے یعنی لوگوں کو اس پر مجبور نہ کیا جائے کہ اسی سے تقسیم کرائیں کہ اس صورت میں وہ جو چاہے گا اجرت لے لیا کرے گا اور واجبی اجرت سے زیادہ لوگوں سے وصول کر لیا کرے گا اور ایسا بھی موقع نہ دیا جائے کہ تقسیم کنندگان باہم شرکت کر لیں کہ جو کچھ اس تقسیم کے ذریعہ سے حاصل کریں گے سب بانٹ لیں گے کہ اس میں بھی وہی اندیشہ ہے کہ اتفاق کر کے یہ لوگ اجرت میں اضافہ کر دیں گے۔ (در مختار، کتاب قسمہ، بیروت)

قاسم کی اجرت کا عدد روس کے مطابق ہونے کا بیان

قَالَ ( وَاجْرَةُ الْقِسْمَةِ عَلٰی عَدَدِ الرُّؤْسِ عِنْدَ اَبِي خَيْفَةَ ، وَقَالَ عَلٰی قَدْرِ الْاَنْصِبَاءِ ) لَآئِنَّهُ مُؤَنَّةُ الْمِلْكِ فَيَتَقَدَّرُ بِقَدْرِهِ كَأَجْرَةِ الْكَيْالِ وَالْوَزَانِ وَحَفَرِ الْبَيْرِ الْمُشْتَرَكَةِ وَنَفَقَةِ الْمَمْلُوكِ الْمُشْتَرَكِ وَلَا يَسِيْ خَيْفَةَ اَنَّ الْاَجْرَ مُقَابِلَ التَّمْيِيزِ ، وَانَّهُ لَا يَتَفَاوَتْ ، وَرَبَّمَا يَضَعُ الْحِسَابَ بِالنَّظْرِ اِلَى الْقَلِيلِ ، وَقَدْ يَتَعَكَّسُ الْاَمْرُ فَيَتَعَدَّرُ اغْبَارُهُ فَيَتَعَلَّقُ الْحُكْمُ بِأَصْلِ التَّمْيِيزِ ، بِخِلَافِ حَفَرِ الْبَيْرِ لِأَنَّ الْاَجْرَ مُقَابِلَ بِنْفَالِ التُّرَابِ وَهُوَ يَتَفَاوَتْ ، وَالْكَيْلُ وَالْوَزْنُ اِنْ كَانَ لِلْقِسْمَةِ قِيلَ هُوَ عَلَى الْخِلَافِ ، وَإِنْ لَمْ يَكُنْ لِلْقِسْمَةِ



فَالْأَخَرُ مُقَابِلَ بَعَثِ الْكُذِبِ وَالْوَزْنِ وَهُوَ يَتَقَاوُثُ وَهُوَ الْقَلْبُ لَوْ أَطْلُقَ وَلَا يُفْعَلُ وَغَنَّهُ  
أَنَّهُ عَلَى الْعَالِبِ ذَوْنُ الْمُتَمَتِّعِ لِنَفْعِهِ وَمَضَرَّةُ الْمُتَمَتِّعِ .

ترجمہ

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک قاسم کی اجرت عدد در اس کے مطابق دی جائے گی۔ جبکہ صاحبین نے کہا ہے صوں کی مقدار ہوگی۔ کیونکہ اجرت ملکیت کی مشقت کا نام ہے۔ لہذا وہ ملکیت کی مقدار کے مطابق ثابت ہوگی۔ جس طرح ناپ دینے اور وزن کر دینے کی اجرت اور مشترک کو نہیں اور مشترک غلام کے فقہ کی اجرت ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ اجرت الگ کرنے کا بدلہ ہے اور الگ کرنے میں کوئی فرق نہیں ہوتا اور جہاں تک مشکل کا تعلق ہے تو بعض اوقات قلیل میں غور و فکر کرنے سے حساب مشکل بن جاتا ہے۔ اور بعض اوقات اس کے عکس ہوتا ہے۔ پس قیاس کرنا مشکل ہے۔ پس حکم اصل چیز کے ساتھ مل جائے گا۔ بہ خلاف کو نہیں کی کھدوائی کے کیونکہ وہاں اجرت ملی کو منتقل کرنے کا بدلہ ہے۔ اور اس میں فرق نہیں ہوا کرتا۔

اور جب تقسیم کرنے میں کیلی دو زنی اشیاء ہوں تو ایک قول کے مطابق اس کا اختلاف بھی اسی طرح ہے۔ اور جب وہ تقسیم کیلئے نہ ہوں تو اجرت کیل اور وزن کے کام کے مطابق ہوگی۔ اور کام میں فرق ہے اور غدر بھی ہے اور جب کسی تفصیل کے بغیر مطلق طور پر کہا جائے تو امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک اجرت قسمت طلب کرنے والے پر ہے منع کرنے والے پر نہ ہوگی۔ کیونکہ طالب کا نفع اور منع کرنے والا کا نقصان ہے۔

قاضی کے ہاں شرکاء کا دعویٰ وراثت کرنے کا بیان

قَالَ . (وَإِذَا حَضَرَ الشَّرَكَاءُ عِنْدَ الْقَاضِي وَلِيٌّ يُدِيهِمْ دَارًا أَوْ ضَيْعَةً وَادَّعَا أَنَّهُمْ  
وَرِثُوهَا عَنْ فُلَانٍ لَمْ يَقْسِمْهَا الْقَاضِي عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ حَتَّى يَقْسِمُوا الْبَيْتَةَ عَلَى مَوْرَثِهِ  
وَعَدِدِ وَرَثَتِهِ وَقَالَ صَاحِبَاهُ : يَقْسِمُهَا بِأَغْيَرِ إِلَيْهِمْ ، وَيَذْكُرُ لِي كِتَابِ الْقِسْمَةِ أَنَّهُ  
قَسَمَهَا بِقَوْلِهِمْ وَإِنْ كَانَ الْمَالُ الْمُشْتَرَكُ مَا يَسُوَّى الْقَقَارِ وَادَّعَا أَنَّهُ مِيرَاثٌ قَسَمَهُ لِي  
قَوْلِهِمْ بِجَمِيعَةٍ ، وَلَوْ ادَّعَا لِي الْقَقَارِ أَنَّهُمْ اشْتَرَوْهُ قَسَمَهُ بَيْنَهُمْ ) لَهْمَا أَنَّ الْيَدَ قَلِيلُ  
الْمِلْكِ وَالْبَاقِرَارَ أَمَارَةُ الصَّدَقِ وَلَا مُنَازَعَ لَهُمْ فَيَقْسِمُهُ بَيْنَهُمْ كَمَا لِي الْمَنْقُولِ  
الْمَوْزُونِ وَالْقَقَارِ الْمُشْتَرَى ، وَهَذَا لِأَنَّهُ لَا مُنْكَرَ وَلَا بَيِّنَةَ إِلَّا عَلَى الْمُنْكَرِ فَلَا يُفِيدُ ،  
إِلَّا أَنَّهُ يَذْكُرُ لِي كِتَابِ الْقِسْمَةِ أَنَّهُ قَسَمَهَا بِأَقْوَارِهِمْ لِيَقْتَصِرَ عَلَيْهِمْ وَلَا يَتَعَدَّاهُمْ وَلَهُ

أَنْ يَفْسِمَ قَضَاءَ عَلَى الْمَيِّتِ إِذَ التَّرَكُّهُ مَبْقَاةً عَلَى مِلْكِهِ قَبْلَ الْقِسْمَةِ ، حَتَّى لَوْ حَدَّثَتْ  
الزَّيْبَانَةُ قَبْلَهَا تَنَقُّدَ وَصَايَاهُ فِيهَا وَتُقْضَى ذُبُونُهُ مِنْهَا ، بِخِلَافِ مَا بَعْدَ الْقِسْمَةِ ، وَإِذَا  
كَانَتْ قَضَاءَ عَلَى الْمَيِّتِ فَلَا إِفْرَارَ لَيْسَ بِحُجَّةٍ عَلَيْهِ فَلَا بُدَّ مِنَ الْبَيْتَةِ وَهُوَ مُفِيدٌ ، لِأَنَّ  
بَعْضَ الْوَرَثَةِ يَنْتَصِبُ خَصْمًا عَنِ الْمَوْرِثِ .

وَلَا يَنْتَصِبُ ذَلِكَ بِإِفْرَارِهِ كَمَا فِي الْوَارِثِ أَوْ الْوَصِيِّ الْمُقَرَّبِ بِالَّذِينَ لِيَانَهُ يَقْبَلُ الْبَيْتَةَ عَلَيْهِ  
مَعَ إِفْرَارِهِ ، بِخِلَافِ الْمَنْقُولِ لِأَنَّ فِي الْقِسْمَةِ نَظَرًا لِلْحَاجَةِ إِلَى الْحِفْظِ أَمَّا الْعَقَارُ  
فَلَمْ يَخْصَنَّ نَفْسِهِ ، وَلِأَنَّ الْمَنْقُولَ مَضْمُونٌ عَلَى مَنْ وَقَعَ فِي يَدِهِ ، وَلَا كَذَلِكَ الْعَقَارُ  
عِنْدَهُ ، وَبِخِلَافِ الْمُشْتَرَى لِأَنَّ الْمَبِيعَ لَا يَبْقَى عَلَى مِلْكِ الْبَائِعِ وَإِنْ لَمْ يَفْسِمَ فَلَمْ تَكُنْ  
الْقِسْمَةُ قَضَاءً عَلَى الْغَيْرِ قَالَ ( وَإِنْ ادَّعَا الْمَلِكُ وَلَمْ يَذْكُرُوا كَيْفَ انْتَقَلَ إِلَيْهِمْ  
فَسَمَهُ بَيْتَهُمْ ) لِأَنَّهُ لَيْسَ فِي الْقِسْمَةِ قَضَاءٌ عَلَى الْغَيْرِ ، لِإِنَّهُمْ مَا أَقْرُوا بِالْمَلِكِ لِغَيْرِهِمْ  
قَالَ رَجِيَّ اللَّهِ عَنْهُ : هَلَا وَرَأَيْتَ كِتَابَ الْقِسْمَةِ .

ترجمہ

اور شرکاء قاضی کے پاس حاضر ہوئے اور ان کے قبضہ میں کوئی مکان یا زمین ہے اور وہ یہ دعویٰ کریں کہ یہ فلاں شخص سے ان کو  
وراثت میں ملی ہے۔ تو امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک قاضی اس کو تقسیم نہ کرے حتیٰ کہ اس کی موت اور اس کے ورثاء کی تعداد پر  
کوئی دلیل نہ ملے آئیں۔

صاحبین نے کہا ہے کہ قاضی ان کے کہنے پر اس کو تقسیم کر دے گا اور تقسیم کردہ کتاب میں یہ لکھے گا کہ اس نے شرکاء کے قول پر  
اس کو تقسیم کیا ہے اور جب وہ مشترک مال کے سوا کوئی اور چیز ہے اور شرکاء اس کی میراث ہونے کا دعویٰ کریں تو تمام کے نزدیک  
قاضی اس کو تقسیم کر دے گا۔ اور جب شرکاء نے زمین کی خریداری کے بارے میں دعویٰ کیا ہے تب بھی قاضی ان کے درمیان تقسیم  
کر دے گا۔

صاحبین کی دلیل یہ ہے کہ قبضہ کرنا یہ ملکیت کی دلیل اور اقرار کے صادق ہونے کی نشانی ہے۔ اور ان سے کوئی خامست کرنے  
والا بھی نہیں ہے۔ پس وراثت منقولہ اور خریدی ہوئی زمین کی طرح اس کو قاضی انہی کے درمیان تقسیم کر دے گا۔ کیونکہ اس کا انکار  
کرنے والا کوئی نہیں ہے۔ اور گواہی تو صرف انکار کی صورت میں لازم ہوتی ہے۔ پس یہاں گواہی کا کوئی فائدہ نہ ہوگا۔ اور جب  
قاضی نے تقسیم کی کتاب میں یہ لکھ دیا ہے کہ اس نے شرکاء کے اقرار کے سبب چیز کو تقسیم کیا ہے کہ تقسیم ان یک حمد و درہ جائے اور ان

سے بڑھ نہ سکے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ تقسیم میت والا فیصلہ ہے کیونکہ تقسیم سے پہلے ترکہ میت کی ملکیت میں باقی رہنے والا ہے۔ حتیٰ کہ تقسیم سے قبل اگر کوئی زیادتی، پائی جائے تو اس زیادتی میں میت کی وصیت بھی نافذ ہوں گی۔ اور اس کے قرض بھی ادا کیے جائیں گے۔ یہ خلاف بعد والی تقسیم کے کیونکہ اس میں ایسا نہیں ہوتا۔ اور جب یہ میت پر قضاء ہے۔ تو تخصیص میت کا اقرار دلیل نہ ہوگا پس گواہی کی ضرورت ہوگی۔ اور گواہی فائدے مند بھی ہوگی۔ کیونکہ بعض ورثہ کو میت کی جانب سے خصم مقرر کیا گیا ہے اور یہ اسی کے اقرار کے سبب منع نہ ہوگا۔ جس طرح وراثت اور قرض کا اقرار کرنے والے مسئلہ میں ہے۔ حالانکہ وہاں اقرار کے بغیر گواہی کو قبول کیا جاتا ہے۔ یہ خلاف منقول کے کیونکہ تقسیم میں حفاظت کرنے کا پہلو پایا جاتا ہے۔ جبکہ زمین بہ ذات خود محفوظ ہے کیونکہ زمین جس کے قبضہ میں واقع ہے اس کا ضمان بھی اسی پر پایا جاتا ہے۔ جبکہ امام صاحب کے نزدیک زمین کی حالت نہ ہوگی یہ خلاف خرید کردہ زمین کے کیونکہ بیع بالحق کی ملکیت پر باقی نہیں رہتی۔ خواہ وہ تقسیم نہ کی جائے۔ لہذا یہ غیر پر تقسیم نہ ہوگی۔

اور جب شرکاء نے ملکیت کا دعویٰ کیا ہے اور وہ اس کی صراحت نہیں کرتے کہ وہ کس طرح ان ملکیت میں آئی ہے تو قاضی ان کے درمیان اس کو تقسیم کر دے گا۔ کیونکہ یہ غیر کی جانب سے تقسیم نہیں ہے۔ اس لئے کہ انہوں نے ایک دوسرے کی ملکیت کا اقرار نہیں کیا ہے۔ مصنف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ روایت بمسوط کی کتاب قسمہ میں ہے۔

شرح

غلام فرماتے ہیں، اگر چند ورثہ قاضی کے یہاں رجوع لائیں کہ مورث نے انتقال کیا اور یہ ترکہ چھوڑا ہم میں تقسیم ہو جائے، اور گواہ دیں کہ ہمارے سوا کوئی وارث نہیں، قاضی تقسیم کر دے، پھر اور وارث ظاہر ہو جو کل مترکہ میں سے کسی حصہ شائعہ مثل سدس یا ششم وغیرہ کا مستحق ہو، تو بالاجماع وہ تقسیم توڑ دی جائیگی،

اگر کل میں سے کسی شائع حصہ کا کوئی مستحق ظاہر ہو تو بالافتاق تقسیم فتح ہو جائے گی۔ اسی میں ہے کیونکہ اگر تقسیم کو باقی رکھا جائے تو تیسرے کو نقصان ہوگا بوجہ اس کہ اس کا حصہ باقی دو حصوں میں متفرق ہو گیا۔

جبکہ قاضی کی تقسیم جس کی ولایت عموماً رکھتی ہے۔ اور وہ بھی اس طرح کہ اس نے دانستہ کسی وارث کو ضرر نہ پہنچایا تھا، بعد ظہور وارث دیگر کے یقیناً فتح کی جاتی ہے تو فتح کی تقسیم جس کی ولایت فقط اس کے فتح کرنے والوں پر ہے اور وہ بھی یوں کہ اس نے دیدہ دانستہ اور وارثوں کے ہوتے ہوئے ترکہ صرف تین پر بانٹ دیا، اور باقیوں کو حصہ رسد ہر ایک کے حصہ میں کھڑا نکلا لینے کا مستحق ظہر آیا، کیونکہ قابل تقسیم ہو سکتی ہے پس صورت مذکورہ میں واجب ہے کہ وہ پتہ چایت رد کی جائے اور وہ ناروا تقسیم توڑ دی جائے، اور از سر نو سب وارثوں پر تقسیم شرعی عمل میں آئے۔

ایک زمین پر دو آدمیوں کا دعویٰ کرنے کا بیان

(وَلَفِي الْجَمَاعِ الصَّغِيرِ: أَرْضٌ ادَّعَاهَا رَجُلَانِ وَأَقَامَا الْبَيِّنَةَ أَنَّهَا فِي أَيْدِيهِمَا وَأَرَادَا

الْقِسْمَةَ لَمْ يَقْسِمَهَا حَتَّى يُقِيمَا الْبَيْتَةَ أَتَاهَا لَهْمَا لَا حِثْمَالٍ أَنْ يَكُونَ لِغَيْرِهِمَا ثُمَّ قِيلَ  
مَوْ قَوْلُ أَبِي حَنِيفَةَ وَقِيلَ قَوْلُ الْكُلِّ ، وَهُوَ الْأَصَحُّ لِأَنَّ قِسْمَةَ الْحِفْظِ لِي الْعَقَارِ غَيْرُ  
مُخْتِاجٍ إِلَيْهِ ، وَقِسْمَةُ الْمِلْكِ تَنْتَقِرُ إِلَى قِيَامِهِ وَلَا مِلْكٌ لِمَنْتَعِ الْجَوَارِ .

ترجمہ

اور جامع صغیر میں ہے کہ جب آدمیوں نے ایک زمین میں دعویٰ کر دیا ہے اور انہوں نے گواہی بھی قائم کر دی ہے اور وہ زمین  
بھی ان کے قبضہ میں ہے اور انہوں نے تقسیم کرنے کا ارادہ کیا ہوا ہے۔ تو قاضی ان کے درمیان زمین کو تقسیم نہ کرے گا۔ یہاں تک  
کہ وہ دونوں اس بات کی گواہی قائم نہ کر دیں کہ زمین انہی کی ہے۔ کیونکہ ممکن ہے وہ زمین ان کے سوا کسی دوسرے کی ہو۔ اور یہ بھی  
کہا گیا ہے کہ امام اعظم رضی اللہ عنہ کا قول خاص ہے اور ایک دوسرا قول یہ بھی ہے کہ تمام کا یہی قول ہے۔ اور زیادہ صحیح بھی یہی  
ہے۔ کیونکہ زمین کی حفاظت کرنے کی ضرورت پیش نہیں آتی۔ ملکیت کو تقسیم کرنے کیلئے ملکیت کے قیام کی ضرورت ہوتی ہے۔  
(قاعدہ چھپہ) اور جب ملکیت نہیں ہے تو جواز متنع ہو جائے گا۔

وفات و تعدد ورثاء پر شہادت قائم کرنے کا بیان

قَالَ ( وَإِذَا حَضَرَ وَارِثَانِ وَأَمَامَا الْبَيْتَةِ عَلَى الْوَفَاةِ وَعَدَدُ الْوَرَثَةِ وَالذَّارُ فِي أَيْدِيهِمْ  
وَمَعَهُمْ وَارِثٌ غَائِبٌ فَسَمَهَا الْقَاضِي بِطَلَبِ الْحَاضِرِينَ وَيَنْصُبُ وَكِيلًا يَقْبِضُ نَصِيبَ  
الْغَائِبِ ، وَكَذَا لَوْ كَانَ مَكَانَ الْغَائِبِ صَبِيٌّ يَقْسِمُ وَيَنْصُبُ وَكِيلًا يَقْبِضُ نَصِيبَهُ لِأَنَّ  
فِيهِ نَظْرًا لِلْغَائِبِ وَالصَّغِيرِ ، وَلَا بُدَّ مِنْ إِقَامَةِ الْبَيْتَةِ فِي هَذِهِ الصُّورَةِ عِنْدَهُ أَيْضًا خِلَافًا  
لَهُمَا كَمَا ذَكَرْنَا مِنْ قَبْلُ . ( وَلَوْ كَانُوا مُشْتَرِينَ لَمْ يَقْسِمْ مَعَ غِيَبَةِ أَحَدِهِمْ ) وَالْفَرَقُ أَنَّ  
مِلْكَ الْوَارِثِ مِلْكٌ خِلَافِيٌّ حَتَّى يُرَدَّ بِالْعَيْبِ وَيُرَدُّ عَلَيْهِ بِالْعَيْبِ فِيمَا اشْتَرَاهُ  
الْمُورِثُ أَوْ بَاعَ وَيَصِيرُ مَغْرُورًا بِشِرَاءِ الْمُورِثِ فَانْتَصَبَ أَحَدُهُمَا خَصَمًا عَنِ الْمَيِّتِ  
فِيمَا فِي يَدِهِ وَالْآخَرُ عَنْ نَفْسِهِ فَصَارَتْ الْقِسْمَةُ قَضَاءً بِحَضْرَةِ الْمُتَخَصِمِينَ .

أَمَّا الْمِلْكُ الثَّابِتُ بِالشَّرَاءِ مِلْكٌ مُبْتَدَأٌ وَلِهَذَا لَا يُرَدُّ بِالْعَيْبِ عَلَى بَائِعٍ بِانْعِيهِ فَلَا  
يُضْلَحُ الْحَاضِرُ خَصَمًا عَنِ الْغَائِبِ لَوْ ضَحَّ الْفَرَقُ .

ترجمہ

اور جب قاضی کے پاس دو وارث آئے اور انہوں نے موت اور ورثاء کی تعداد پر گواہی کو قائم کر دیا اور مکان بھی ان کے قبضہ

میں ہے اور ان کے ساتھ ایک غائب وارث بھی ہے۔ تو قاضی ان حاضر ہونے والوں کے مطالبہ پر مکان کو تقسیم کر دے گا۔ اور دو ایک وکیل کا متعین کرے گا جو غائب وارث کے حصے پر قابض بنے گا۔ اور اگر غائب وارث کا کوئی بچہ ہے تب بھی قاضی اس کو تقسیم کر دے گا۔ اور اس کا حصہ لینے کیلئے قاضی ایک وصی کو مقرر کرے گا کیونکہ غائب وارث کم سن دونوں کیلئے مہربانی اسی میں ہے۔ اور امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک اس صورت میں گواہی کو قائم کرنا لازم ہے۔ جبکہ صاحبین کا اختلاف ہے جس طرح ہم اس سے پہلے اس کو بیان کر آئے ہیں۔ اور جب وہ خریدار ہیں تو اب قاضی ان میں سے کسی ایک عدم موجودگی کے سبب تقسیم نہ کرے گا۔

اور فرق یہ ہے کہ ملکیت وارث کیلئے مالک ہونے کی نائب ہے حتیٰ کہ وارث عیب کے سبب اس کو واپس کر دے گا اور عیب کے سبب اس کو واپس کر دے گا اسی چیز جس کو مورث نے خریدا ہے۔ یا اس نے بیچ دیا ہے اور وارث مورث کی خریداری سے بھاگ جائے گا۔ تو ان میں سے کوئی ایک میت کی جانب سے جو اس کے قبضہ میں ہے اس میں وہ غصم بن سکے گا۔ جبکہ دوسرا اپنی جانب سے غصم بن جائے گا اور ایسی تقسیم یہ دو محتاصموں کی موجودگی میں قضاء ہوگی۔ جبکہ خریداری سے ثابت ہونے والی ملکیت ایک نئی ملکیت ہوتی ہے۔ اسی سبب سے خریدار اس کو بائع کی جانب عیب کی وجہ سے واپس نہیں کر سکتا پس حاضر شخص غائب کی جانب سے غصم نہ بن سکے گا۔ لہذا فرق واضح ہو چکا ہے۔

یتیم کے درمیان مشترکہ مال میں تقسیم کرنے کا بیان

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اگر یتیم دوسری کے مابین مال مشترک ہے تو اس صورت میں وصی مال کو تقسیم نہیں کر سکتا مگر جب کہ تقسیم میں نابالغ کے لیے کھلا ہوا فائدہ معلوم ہوتا ہو۔ اور باپ اور اس کے نابالغ بچے کے مابین مال مشترک ہو تو باپ تقسیم کر سکتا ہے اگرچہ نابالغ کا کھلا ہوا نفع نہ بھی ہو۔

اور نابالغ و نابالغ دونوں قسم کے ورثہ ہیں اور بائعین موجود ہیں وصی نے بائعین کے مقابلہ میں تقسیم کرائی اور سب نابالغوں کے حصے نکھائی رکھے یہ جائز ہے پھر نابالغوں کے حصے تقسیم کرنا چاہیے نہیں ہو سکتا اور اگر ایک نابالغ ہے باقی بائع اور بائعین میں ایک غائب ہے اور باقی موجود وصی نے موجودین کے مقابلہ میں تقسیم کرائی اور غائب کے حصہ کو نابالغ کے ساتھ رکھا یہ جائز ہے۔ اور جب ورثہ میں بائع و نابالغ دونوں ہیں وصی نے اس طرح تقسیم کرائی کہ ہر نابالغ کا حصہ بھی ممتاز ہو گیا یہ تقسیم ناجائز ہے۔ میت نے کسی کے لیے تہائی کی وصیت کی ہے وصی نے موٹی لہ اور نابالغین کے مابین تقسیم کی موٹی لہکی تہائی اس کو دے دی اور دو تہائیاں نابالغین کے لیے رکھیں یہ جائز ہے۔ اور اگر ورثہ بائع ہوں مگر موجود نہیں ہیں وصی نے تقسیم کر کے موٹی لہکی تہائی اسے دے دی اور ورثہ کا حصہ محفوظ رکھا یہ بھی جائز ہے اور اگر موٹی لہ غائب ہے وصی نے ورثہ کے مقابلہ میں تقسیم کر کے موٹی لہ کا حصہ محفوظ رکھا یہ باطل ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب قسمہ، بیروت)

زمین کا غائب وارث کے قبضہ میں ہونے کا بیان

(وَإِنْ كَانَ الْعَقَارُ فِي يَدِ الْوَارِثِ الْغَائِبِ أَوْ شَيْءٍ مِنْهُ لَمْ يُقَسَّمْ، وَكَذَا إِذَا كَانَ فِي يَدِ

مُرَدِّعِهِ ، وَكَذَا إِذَا كَانَ فِي يَدِ الصَّغِيرِ (لَأَنَّ الْقِسْمَةَ لِقَضَاءٍ عَلَى الْغَائِبِ وَالصَّغِيرِ بِاسْتِحْقَاقِ يَدِهِمَا مِنْ غَيْرِ خَضَمٍ حَاضِرٍ عَنْهُمَا ، وَأَمِنْ الْخَضَمِ لَيْسَ بِخَضَمٍ عَنْهُ لِيَمَّا يَسْتَحِقُّ عَلَيْهِ ، وَالْقَضَاءُ مِنْ غَيْرِ الْخَضَمِ لَا يَجُوزُ . وَلَا فَرْقُ بَيْنَ هَذَا الْقَضَاءِ بَيْنَ إِقَامَةِ الْبَيْتَةِ وَعَدَمِهَا هُوَ الصَّحِيحُ كَمَا أُبْلِغَ فِي الْكِتَابِ .

ترجمہ

اور جب زمین یا اس کا بعض حصہ کسی غائب وارث کے قبضہ میں ہو تو اس کو قاضی تقسیم نہ کرے اور ایسے ہی جب وارث غائب مودع کے قبضہ میں ہو اور اسی طرح جب وہ بچے کے قبضہ میں ہو۔ اور اسی طرح تقسیم غائب اور کم سن کے حق میں ان کے قبضہ کے مقدار ہونے میں ہوگا۔ اور ان کے خضم کے آئے بغیر وہ بھی غائب پر قضاء ہوتا ہے۔ اور خضم کا امن اس چیز میں جس کے بارے میں حق ثابت ہوتا ہے اور امن کا خضم نہیں ہوتا اور خضم کے سوا فیملہ کرنا درست نہیں ہے۔ اور اس حکم میں گواہی قائم نہ ہونے کی وجہ سے کوئی فرق نہ پڑے گا اور یہی صحیح ہے۔ جس طرح کتاب جامع منیر میں علی الاطلاق ذکر کیا گیا ہے۔

ایک وارث ہونے کی صورت میں تقسیم نہ ہونے کا بیان

قَالَ (وَأِنْ حَضَرَ وَارِثٌ وَاحِدٌ لَمْ يَقْسَمْ وَإِنْ أَقَامَ الْبَيْتَةُ) لِأَنَّهُ لَا بُدَّ مِنْ حُضُورِ خَضَمَتَيْنِ ، لِأَنَّ الْوَاحِدَ لَا يَصْلُحُ مُخَاصِمًا وَمُخَاصَمًا ، وَكَذَا مُقَاسِمًا وَمُقَاسَمًا ، بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَ الْحَاضِرُ اثْنَيْنِ عَلَى مَا بَيَّنَّا (وَلَوْ كَانَ الْحَاضِرُ كَثِيرًا وَصَغِيرًا نَصَبَ الْقَاضِي عَنْ الصَّغِيرِ وَجِبًا وَقَسَمَ إِذَا أُلِيِمَتْ الْبَيْتَةُ ، وَكَذَا إِذَا حَضَرَ وَارِثٌ كَثِيرٌ وَمُوصَى لَهُ بِالثَّلْثِ فِيهَا وَطَلَبَا الْقِسْمَةَ وَأَقَامَا الْبَيْتَةَ عَلَى الْمِيرَاثِ وَالْوَصِيَّةِ يَقْسِمُهُ) لَا جَمَاعَ الْخَضَمَتَيْنِ الْكَثِيرِ عَنِ الْمُثَيِّتِ وَالْمُوصَى لَهُ عَنْ نَفْسِهِ ، وَكَذَا الْوَصِيُّ عَنِ الصَّبِيِّ كَأَنَّهُ حَضَرَ بِنَفْسِهِ بَعْدَ الْبُلُوغِ لِقِيَامِهِ مَقَامَهُ

ترجمہ

اور جب ایک ہی حاضر وارث ہوا ہے تو اس کی تقسیم نہ کی جائے گی۔ خواہ وہ گواہی کو قائم کرے کیونکہ دو خصلوں کا حاضر ہونا لازم ہے۔ کیونکہ ایک ہی آدمی خاتم اور وہی خاتم نہیں بن سکتا اور اسی سے قائم و مقام نہیں بن سکتا یہ خلاف اس صورت کے کہ جب حاضر ہونے والے دو ہیں اور یہی اسی تفصیل کے مطابق ہے جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ اور جب ایک کم سن اور ایک بڑا وارث حاضر ہوا ہے تو اب قاضی کم سن کی جانب سے ایک وصی مقرر کرے گا اور گواہی کے قائم ہو جانے کے بعد اس کو تقسیم کر دے گا۔ اور ایسے ہی

جب کوئی بڑا وارث اور تہائی مکان میں موٹی لائے ہیں تو تقسیم کا مطالبہ کرتے ہیں اور میراث و وصیت پر گواہی قائم کرتے ہیں تو خصموں کے اجتماع کے سبب قاضی تقسیم کا فیصلہ کرے گا۔ اس میں بڑا میت کی جانب سے جبکہ موٹی لہ اپنی جانب سے ہے۔ اور اسی طرح بچے کا وصی ہوغت کے بعد خود بخود بچے کے حاضر ہونے کی طرح ہے۔ کیونکہ وصی بچے کا قائم مقام اور خلیفہ ہے۔

### ولی یا وصی کیلئے حقوق قسمت کا بیان

جو شخص کسی کی چیز بیع کر سکتا ہے وہ اس کے اموال کی تقسیم بھی کر سکتا ہے۔ نابالغ اور مجنون و معتوہ کے اموال کی تقسیم باپ نے کرائی یہ جائز ہے جب تک اس تقسیم میں عین فاحش نہ ہو۔ باپ نہ ہو تو اس کا وصی باپ کے قائم مقام ہے اور باپ کا وصی نہ ہو تو دادا اس کے قائم مقام ہے۔ ماں نے اولاد کے لیے ترکہ چھوڑا ہے اور کسی کو وصی مقرر کر گئی ہے یہ وصی اس ترکہ میں تقسیم کر سکتا ہے بشرطیکہ وہ تینوں جن کا پہلے ذکر کیا گیا نہ ہوں مگر ماں کا وصی جائداد غیر منقولہ میں تقسیم نہیں کر سکتا۔ ماں اور بھائی اور چچا اور نانا بالغ عورت کے شوہر کو یا بالغ عورت جو غائب ہے اس کے شوہر کو تقسیم کرانے کا حق نہیں۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب قسمہ، بیروت)

اور جب نابالغ مسلم کا باپ کا فر ہے یہ اس کی ملک کی تقسیم نہیں کر سکتا۔ اور اسی طرح اگر نابالغ آزاد ہے اور اس کا باپ غلام ہے یا مکاح اب اسے بھی ولایت حاصل نہیں اسی طرح بڑا ہوا بچہ کوئی ادھالا یا دھ اگر چہ اس کی پرورش میں ہو اس کے اموال کو یہ تقسیم نہیں کر سکتا۔ قاضی نے یتیم کے لیے کسی کو وصی مقرر کر دیا ہے اگر یہ ہر چیز میں وصی ہے تو تقسیم کر سکتا ہے جائداد منقولہ اور غیر منقولہ سب کی تقسیم کر سکتا ہے اور اگر وہ فقہہ یا کسی معین چیز کی حفاظت کے لیے وصی ہے تو تقسیم نہیں کر سکتا اور باپ کا وصی اگر ایک چیز میں وصی ہے تو سب چیزوں میں وصی ہے۔ ایک شخص دو بچوں کا وصی ہے تو ان کے مشترک اموال کو تقسیم نہیں کر سکتا جس طرح ایک کے مال کو دوسرے کے مال سے بیع نہیں کر سکتا۔ اور باپ اپنے نابالغ بچوں کے مشترک مال کو تقسیم کر سکتا ہے جس طرح ایک کے مال کو دوسرے کے مال سے بیع کر سکتا ہے۔ وصی اگر دونوں نابالغوں کے اموال کو تقسیم کرنا ہی چاہتا ہے تو اس کا حیلہ یہ ہے کہ ایک کا حصہ کسی کے ہاتھ بیع کر دے پھر اس مشتری اور دوسرے نابالغ کے مابین تقسیم کرانے پھر اس مشتری سے پہلے نابالغ کی طرف سے خرید لے دونوں کے حصہ ممتاز ہو جائیں گے۔ دوسری صورت یہ ہے کہ دونوں کے مال فروخت کر دے پھر ہر ایک کے لیے مشتری سے ممتاز کر کے خرید لے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب قسمہ، بیروت)

### فصل فی تقسیم الاشیاء

یہ فصل تقسیم ہونے والی اور نہ ہونے والی چیزوں کے بیان میں ہے ﴿

فصل تقسیم وغیر تقسیم اشیاء کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود ہارثی غنی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ یہاں سے معنف علیہ الرحمہ قسمت کی ان چیزوں کو بیان کر رہے ہیں جن میں تقسیم ہوتی ہے یا نہیں ہوتی اور ان کو مؤخر ہونا بطور نفع ہے۔ (عمایہ شرح الہدایہ، ج ۱۳، ص ۳۵، بیروت)

دونوں شرکاء کا اپنے حصے سے نفع اٹھانے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا كَانَ كُلُّ وَاحِدٍ مِنَ الشَّرَكَاءِ يَنْتَفِعُ بِنَصِيْبِهِ قَسَمَ بِطَلَبِ أَحَدِهِمْ) لِأَنَّ الْقِسْمَةَ حَقٌّ لَا زِمَ فِيمَا يَحْتَمِلُهَا عِنْدَ طَلَبِ أَحَدِهِمْ عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ مِنْ قَبْلُ (وَإِنْ كَانَ يَنْتَفِعُ أَحَدُهُمْ وَيَسْتَعِزُّ بِهِ الْآخَرُ لِقَلَّةِ نَصِيْبِهِ، فَإِنْ طَلَبَ صَاحِبُ الْكَثِيرِ قَسَمَ، وَإِنْ طَلَبَ صَاحِبُ الْقَلِيلِ لَمْ يَقْسِمَ) لِأَنَّ الْأَوَّلَ يَنْتَفِعُ بِهِ فَيَغْتَبِرُ طَلَبُهُ، وَالثَّانِي مُنْعَتٌ فِي طَلَبِهِ فَلَمْ يُغْتَبَرْ وَذَكَرَ الْجَصَّاصُ عَلَى قَلْبِ هَذَا لِأَنَّ صَاحِبَ الْكَثِيرِ يُرِيدُ الْإِضْرَارَ بِغَيْرِهِ وَالْآخَرُ يُرْضَى بِضَرْفِ نَفْسِهِ وَذَكَرَ الْحَاكِمُ الشَّهِيْدُ فِي مُخْتَصَرِهِ أَنَّ أَكْثَرَهُمَا طَلَبَ الْقِسْمَةَ يَقْسِمُ الْقَاضِي، وَالْوَجْهُ أَنْدَرَجَ فِيمَا ذَكَرْنَاهُ وَالْأَصَحُّ الْمَذْكُورُ فِي الْكِتَابِ وَهُوَ الْأَوَّلُ.

ترجمہ

فرمایا کہ دونوں شرکاء میں سے ہر ایک اپنے حصے کا نفع اٹھا سکتا ہے تو قاضی ان میں سے کسی ایک کے مطالبہ پر تقسیم کر دے گا کیونکہ وہ چیزیں جو تقسیم ہو سکتی ہیں ان میں کسی ایک کے طلب کرنے پر تقسیم کا حق لازم ہے جس طرح کہ ہم نے اس سے پہلے بیان کیا ہے۔

اور جب شرکاء میں سے کسی ایک کا نفع ہو اور دوسرا شریک اپنا حصہ کم ہونے کے سبب نقصان میں ہو تو اگر صاحب کثیر طلب کرے تو قاضی تقسیم کر دے گا لیکن جب صاحب قلیل طلب کرے تو قاضی نہیں تقسیم کرے گا کیونکہ پہلا طلب سے فائدہ اٹھا رہا ہے لہذا اس کے طلب کرنے کا اعتبار رکھنا چاہئے گا اور دوسرا اپنے طلب میں سرکشی ہے اس لئے اس کی طلب کا اعتبار نہیں کیا جائے گا امام



جس نے اس کے برعکس کیا ہے کیونکہ صاحب کثیر دوسرے کو تکلیف دینا چاہتا ہے اور دوسرا اپنے نقصان سے خوش ہے ماحکم شہید نے اپنی مختصر میں یہ بیان کی ہے کہ ان میں سے جو بھی طلب کرے گا قاضی تقسیم کر دے گا اور اس تو لگے سبب ہماری ذکر کردہ دلیل اس میں داخل ہے اور زیادہ درست قول وہ ہے جو قدوری میں بیان کیا گیا ہے اور وہ پہلا قول ہے۔

شرح: اور جب مشترک چیز اگر ایسی ہے کہ تقسیم کے بعد ہر ایک شریک کو جو کچھ حصہ ملے گا وہ قابل انتفاع ہوگا تو ایک شریک کی طلب پر تقسیم کر دی جائے گی اور اگر بعد تقسیم بعض شریک کو اتنی قلیل ملے گی کہ قطع کے قابل نہ ہوگی اور تقسیم وہ منقص چاہتا ہے جس کا حصہ زیادہ ہے تو تقسیم کر دی جائے گی اور جس کا حصہ اتنا کم ہے کہ بعد تقسیم قابل نفع نہیں رہے گا اس کی طلب پر تقسیم نہیں ہوگی۔

کسی فریق کے نقصان کے سبب عدم تقسیم کا بیان

(وَإِنْ كَانَ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا يَسْتَضِرُّ لِضَعْفِهِ لَمْ يَقْسِمْنَا إِلَّا بِتَرَاضِيهِمَا) لِأَنَّ الْعَجْزَ عَلَى الْقِسْمَةِ لِتَكْمِيلِ الْمَنْفَعَةِ، وَلِئِنْ تَقَوَّيْتُمَا، وَتَجَوَّزَ تَرَاضِيهِمَا لِأَنَّ الْحَقَّ لَهُمَا وَهُمَا أَعْرَفَ بِشَأْنِهِمَا.

أَمَّا الْقَاضِي فَيَعْتَمِدُ الظَّاهِرَ قَالًا (وَيُقَسِّمُ الْعُرُوضَ إِذَا كَانَتْ مِنْ صِنْفٍ وَاحِدٍ) لِأَنَّ عِنْدَ اتِّحَادِ الْجِنْسِ يَقَعُ الْمُقْصُودُ فَيَحْصُلُ التَّعْدِيلُ فِي الْقِسْمَةِ وَالتَّكْمِيلُ فِي الْمَنْفَعَةِ (وَلَا يَقْسِمُ الْجِنْسَيْنِ بَعْضُهُمَا فِي بَعْضٍ) لِأَنَّهُ لَا اخْتِلَافَ بَيْنَ الْجِنْسَيْنِ فَلَا تَقَعُ الْقِسْمَةُ تَمْيِيزًا بَلْ تَقَعُ مُعَاوَضَةً، وَسَبِيلُهَا التَّرَاضِي دُونَ جَبْرِ الْقَاضِي.

ترجمہ

اور جب حصہ کم ہونے کے سبب ہر ایک کو نقصان ہو تو قاضی شریکین کی رضامندی کے بغیر ہی وہ مکان تقسیم نہیں کرے گا اس لئے کہ تقسیم پر جبر منفعت کی تکمیل کے لئے ہوتا ہے اور متوازن منفعت کو ختم کرنا لازم آتا ہے ہاں شریکین کی رضامند سے تقسیم جائز ہے اس لئے کہ ان کا ہی حق ہے اور وہ دونوں اپنے مسئلے کو زیادہ جانتے ہیں قاضی تو صرف ظاہر پر اعتبار کرے گا۔

فرمایا کہ جب سامان ایک ہی قسم کے ہوں تو قاضی ان کو تقسیم کر دے گا اس لئے کہ جس کے ایک ہونے کے وقت مقصد بھی ایک ہوتا ہے لہذا تقسیم میں برابر کی اور منفعت کی تکمیل ہو جائے گی اور قاضی دو جس کو تقسیم نہیں کرے گا ان میں بعض کو بعض میں کر کے اس لئے کہ دو اجناس میں اختلاف نہیں ہوتا تو ان میں تقسیم تیز کے بجائے معاوضہ ہوگی اور معاوضہ کا راستہ آپس میں رضامندی ہے نہ کہ قاضی کی زیادتی واکراہ ہے۔

شرح: علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب تقسیم کے بعد ہر شریک کو اتنی ہی حصہ ملے گا جو قابل نفع نہیں تو جب تک سب شرکاء راضی نہ ہوں ایک کے چاہنے سے تقسیم نہیں ہوگی مثلاً دوکان دو شخصوں کی شرکت میں ہے اگر تقسیم کے بعد ہر ایک کو

دکان کا اتنا حصہ ملتا ہے کہ جو کام اس میں کر رہا تھا اب بھی کر سکے گا تو ہر ایک کے کہنے سے تقسیم کر دی جائے گی اور اتنا حصہ نہ ملے تو تقسیم نہیں ہوگی جب تک دونوں راضی نہ ہوں۔ (در مختار، کتاب قسم، ہیروت)

کیل و موزونی چیز میں تقسیم کرنے کا بیان

(وَيَقْسِمُ كُلٌّ مِّمَّكِلِيٍّ وَمَوْزُونٍ كَثِيرٍ أَوْ قَلِيلٍ وَالْمَعْدُودِ الْمُتَقَارِبِ وَبَنِي الذَّهَبِ وَالْفِضَّةِ وَالْحَدِيدِ وَالنُّعَاسِ وَالْإِبِلِ بِانْفِرَادِهَا وَالْبَقَرِ وَالْغَنَمِ وَلَا يَقْسِمُ شَاةً وَبَعِيرًا وَبَرْدَوًا وَحِمَارًا وَلَا يَقْسِمُ الْأَوَاسِيَّ) لِأَنَّهَا بِاخْتِلَافِ الصَّنْعَةِ التَّحَقُّقُ بِالْأَجْنَاسِ الْمُخْتَلِفَةِ (وَيَقْسِمُ الثِّيَابَ النَّهْرِيَّةَ) لِاتِّحَادِ الصَّنِفِ (وَلَا يَقْسِمُ قَوْثًا وَاحِدًا) لِاشْتِمَالِ الْقِسْمَةِ عَلَى الضَّرَرِ إِذْ هِيَ لَا تَتَحَقَّقُ إِلَّا بِالْقَطْعِ (وَلَا قَوْثَيْنِ إِذَا اخْتَلَفَتْ قِسْمَتُهُمَا) لِمَا بَيَّنَّا، بِاخْتِلَافِ ثَلَاثَةِ أَثْوَابٍ إِذَا جُعِلَ قَوْثٌ بِثَوْبَيْنِ أَوْ قَوْثٌ وَرُبْعٌ قَوْثٌ بِثَوْبٍ وَثَلَاثَةُ أَرْتَاعٍ قَوْثٌ لِأَنَّهُ قِسْمَةُ الْبَعْضِ ذَوْنُ الْبَعْضِ وَذَلِكَ جَائِزٌ.

ترجمہ

اور قاضی ہر وزنی اور کیلی چیز میں چاہے وہ زیادہ ہو یا کم ہو اور محدود متقارب کو اور سونے اور چاندی کے ڈالے کو اور لوہے اور بیض کے ڈالے کو اور تھما اونٹ یا بکری یا گائے کو تقسیم کر دے گا اور بکری اور اونٹ اور اسی طرح گھوڑے اور گدھے کو نہیں تقسیم کرے گا اور نہ ہی برتنوں کو تقسیم کرے گا اس لئے کہ صنعت کے بدل جانے سے برتنوں کو اجناس مختلفہ کے ساتھ لاحق کر دیا گیا ہے اور نوع کے ایک ہونے کے سبب قاضی ہر دی کپڑے کو تقسیم کر دے گا۔

اور قاضی ایک کپڑے کو تقسیم نہیں کرے گا قسمت کے نقصان پر مشتمل ہونے کے سبب اس لئے کہ کالے بغیر قسمت ثابت نہیں ہوگی اور نہ ہی کپڑوں کو تقسیم کرے گا اگر ان کی قیمت مختلف ہو اس دلیل کے سبب جس کو ہم نے بیان کیا ہے تن کپڑوں کے خلاف کہ جب ایک کپڑے کو دو کپڑوں کے بدلے میں کر دیا جائے یا ایک کپڑے کو یا ایک کپڑے کو چوتھائی کپڑے کے بدلے اور تیسرے کپڑے کو چوتھے کپڑے کے بدلے میں کر دیا جائے اس لئے کہ یہ ایک دوسرے کے بغیر تقسیم ہے جو کہ درست ہے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین خفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب ایک ہی جنس کی چیز ہو یا چند طرح کی چیزیں ہوں مگر ہر ایک میں تقسیم کرنی ہو یعنی مثلاً صرف گیسو یا صرف دو ہوں یا دونوں ہوں مگر دونوں میں تقسیم کرنی ہو تو ایک کے کہنے سے قاضی تقسیم کر دے گا اور اگر دو قسم کی چیزیں ہوں مگر دونوں میں تقسیم جاری نہ کرنی ہو بلکہ ایک کو ایک چیز دے دی جائے اور دوسرے کو دوسری اس طرح کی تقسیم بغیر ہر ایک کی رضا مندی کے نہیں ہو سکتی۔ (در مختار، کتاب قسم، ہیروت)

جواہر اور غلاموں کی تقسیم نہ ہونے کا بیان

(وَقَالَ أَبُو حَنِيفَةَ لَا يَفْسِمُ الرَّقِيقَ وَالْجَوَاهِرَ لِتَفَاوُثِهِمَا (وَقَالَ: يَفْسِمُ الرَّقِيقَ) لِاتِّحَادِ الْجِنْسِ كَمَا فِي الْأَيْلِ وَالْقَمَمِ وَرَقِيقِ الْمَغْنَمِ وَلَهُ أَنَّ التَّفَاوُثَ فِي الْأَدَمِيِّ فَاحِشٌ لِتَفَاوُثِ الْمَعْنَى الْبَاطِنَةِ فَصَارَ كَالْجِنْسِ الْمُخْتَلِفِ بِخِلَافِ الْحَيَوَانَاتِ لِأَنَّ التَّفَاوُثَ فِيهَا يَقِلُّ عِنْدَ اتِّحَادِ الْجِنْسِ؛ أَلَا تَرَى أَنَّ الذَّكَرَ وَالْأُنثَى مِنْ بَنَى آدَمَ جِنْسَانِ وَمِنْ الْحَيَوَانَاتِ جِنْسٌ وَاحِدٌ، بِخِلَافِ الْمَغْنَمِ لِأَنَّ حَقَّ الْغَنَائِمِينَ فِي الْمَالِيَّةِ حَتَّى كَانَ لِلْإِمَامِ بَيْعُهَا وَرَقْسَةُ ثَمَرِهَا وَمَا يَتَلَقَّى بِالْعَيْنِ وَالْمَالِيَّةُ جَمِيعًا فَافْتَرَقَا وَأَمَّا الْجَوَاهِرُ فَقَدْ قِيلَ إِذَا اخْتَلَفَ الْجِنْسُ لَا يَفْسِمُ كَاللَّالِئِ وَالْيَوَاقِيتِ وَقِيلَ لَا يَفْسِمُ الْكِبَارُ مِنْهَا لِكثْرَةِ التَّفَاوُثِ، وَيَفْسِمُ الصَّغَارُ لِقِلَّةِ التَّفَاوُثِ.

وَقِيلَ يَسْجُرِي الْجَوَابُ عَلَى إِطْلَاقِهِ لِأَنَّ جِهَالَ الْجَوَاهِرِ أَفْحَشُ مِنْ جِهَالَةِ الرَّقِيقِ؛ أَلَا تَرَى أَنَّهُ لَوْ تَزَوَّجَ عَلَى لَوْثَةٍ أَوْ ياقوتَةٍ أَوْ خَالَعَ عَلَيْهَا لَا تَصِحُّ التَّسْمِيَةُ، وَيَصِحُّ ذَلِكَ عَلَى عَبْدٍ فَأَوْلَى أَنْ لَا يُجَبَّرَ عَلَى الْقِسْمَةِ.

ترجمہ

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ فرماتے ہیں کہ قاضی غلاموں اور جواہر کو تقسیم نہیں کرے گا ان کے متفاوت ہونے کے سبب صاحبین فرماتے ہیں کہ جنس کے ایک ہونے کے سبب غلاموں کو تقسیم کرنے کا جس طرح کہ اونٹ بکری اور غنیمت کے غلاموں میں ہوتا ہے امام اعظم کی دلیل یہ ہے کہ معانی باطن کے متفاوت ہونے کے سبب انسان کا تفاوت تفاوت فاحش ہے تو یہ جنس کے اختلاف کی طرح ہو گیا حیوانات کے خلاف اس لئے کہ جنس کے جنس کے ایک ہونے کے وقت ان کا تفاوت کم ہو جایا کرتا ہے کیا آپ نے دیکھا نہیں کہ انسان کی مذکر اور مؤنث دونوں جنس ہیں اور حیوانات ایک ہی جنس کے ہوتے ہیں۔

اور غنائم کے خلاف اس لئے کہ غنائمین کا حق صرف مالیت میں ہے یہاں تک کہ امام کو غنائم کے بیچنے اور ان کی قیمت تقسیم کرنے کا پورا حق ہے اور یہاں عین اور مالیت دونوں کے ساتھ حق متعلق ہے لہذا دونوں جدا ہو گئے رہے جواہر تو ایک قول یہ ہے کہ جب جنس مختلف ہو تو قاضی تقسیم نہیں کرے گا جس طرح کہ موتی اور یاقوت ایک قول یہ ہے کہ کثرت تفاوت کے سبب بڑے یاقوت اور موتیوں کو قاضی تقسیم نہیں کرے گا اور چھوٹوں کو تفاوت کے کم ہونے کے سبب تقسیم کر دے گا اور ایک قول یہ ہے کہ جواب مطلق رہے گا اس لئے کہ جواہر کی جہالت غلاموں کی جہالت سے بڑھی ہوئی ہے کیا آپ نے دیکھا نہیں کہ جب کسی آدمی نے موتی اور

یا قوت پر نکاح کیا یا اس پر خلع کیا تو تسبیہ درست نہیں ہوگا اور کسی غلام پر نکاح پر نکاح وغیرہ درست ہو جاتا ہے لہذا زیادہ اچھا یہی ہے کہ قسمت پر جبر نہ کیا جائے۔

شرح

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جواہر کی تقسیم بغیر رضامندی شرکا نہیں ہو سکتی۔ کیونکہ ان میں بہت زیادہ تفاوت ہوتا ہے۔ اور اسی طرح حمام اور کواں اور بچگی کران کی جبریہ تقسیم نہیں ہو سکتی کہ تقسیم کے بعد وہ چیز قابلِ انقاع نہ رہے گی۔ اور حمام اگر بڑا ہے کہ بعد تقسیم ہر ایک کو جو کچھ حصہ ملے گا وہ کام کے قابل رہے گا تو تقسیم کر دیا جائے گا اور اگر رضامندی کے ساتھ حمام کو تقسیم کرنا چاہتے ہیں تو تقسیم ہو سکتی ہے اگرچہ تقسیم کے بعد ہر ایک کا حصہ حمام نہ رہے کیونکہ ہو سکتا ہے کہ ان شرکا کا مقصود ہی یہ ہے کہ اسے حمام نہ رہیں بلکہ کسی دوسرے کام میں لائیں۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب قسم، بیروت)

حمام و کنوئیں میں تقسیم میں رضامندی ہونے کا بیان

قَالَ (وَلَا يُقْسَمُ حَمَّامٌ وَلَا بَيْتٌ، وَلَا رَحَى إِلَّا بِرَاضِي الشَّرَكَاءِ، وَتَكْدًا الْحَالِطُ بَيْنَ الدَّائِرِينَ) لِأَنَّهَا تَشْتَعِلُ عَلَى الضَّرَرِ فِي الطَّرَفَيْنِ، إِذْ لَا يَبْقَى كُلُّ نَصِيبٍ مُتَّفَعًا بِهِ انْقِطَاعًا مَقْصُودًا فَلَا يُقْسَمُ الْقَاضِي بِخِلَافِ الرَّاضِي لِمَا بَيَّنَّا.

ترجمہ

فرمایا کہ حمام، کنواں اور بچگی شرکا کی رضامندی کے بغیر نہیں تقسیم کی جائے گی اور اسی طرح دو گھروں کے درمیان حائل دیوار اس لئے کہ وہ طرفین کے نقصان کو شامل ہے اس لئے کہ اس سے ہر حصے دار کو قطع کا مقصد حاصل نہیں ہو سکے گا لہذا قاضی اس کو تقسیم نہیں کرے گا رضامندی والی صورت کے خلاف اس دلیل کے سبب کہ جس کو ہم نے بیان کیا ہے۔

شرح

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ چونکہ کواں اور جانور اور موتی اور پائس اور کمان اور چراغ یہ چیزیں اگر ایک ایک ہوں تو ان کی تقسیم نہیں ہوگی کہ تقسیم سے یہ چیزیں خراب ہو جائیں گی اسی طرح ہر وہ چیز جس کی تقسیم میں توڑنے یا بچاڑنے کی ضرورت ہو تقسیم نہیں ہوگی۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب قسم، بیروت)

ایک ہی شہر میں مشترکہ مکانوں کی تقسیم کا بیان

قَالَ (وَإِذَا كَانَتْ دُورٌ مُشْتَرَكَةٌ فِي مَضَرٍّ وَاحِدٍ قَسَمَ كُلُّ دَارٍ عَلَى حَدِّهَا فِي قَوْلِ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ: إِنْ كَانَ الْأَصْلَحُ لَهُمْ قِسْمَةٌ بَعْضُهَا فِي بَعْضٍ قَسَمَهَا) وَعَلَى هَذَا الْخِلَافِ الْأَفْرِحَةُ الْمُتَفَرِّقَةُ الْمُشْتَرَكَةُ لَهُمَا أَنَّهَا جِنْسٌ وَاحِدٌ اسْمًا وَصُورَةً، وَنَظَرًا

إِلَى أَصْلِ الشُّكْنَى أَجْنَاسٌ مَعْنَى نَظَرًا إِلَى اخْتِلَافِ الْمَقَاصِدِ ، وَوُجُوهِ الشُّكْنَى  
فِيَقْرَضُ التَّرْجِيحُ إِلَى الْقَاضِي وَلَهُ أَنَّ الْإِغْتِيَارَ لِلْمَعْنَى وَهُوَ الْمَقْصُودُ ، وَيَخْتَلِفُ  
ذَلِكَ بِاخْتِلَافِ الْبُلْدَانِ وَالْمَحَالِّ وَالْجِيرَانِ وَالْقُرْبِ إِلَى الْمَسْجِدِ وَالْمَاءِ اخْتِلَافًا  
فَاحْتِاجًا فَلَا يُنْمَكِنُ التَّعْدِيلُ فِي الْقِسْمَةِ وَلِهَذَا لَا يَجُوزُ التَّوَكُّلُ بِشِرَاءِ دَارٍ ، وَكَذَا لَوْ  
تَزَوَّجَ عَلَى دَارٍ لَا تَصِحُّ التَّسْوِيَةُ كَمَا هُوَ الْحُكْمُ لِبَهْمَا فِي الثَّوْبِ بِخِلَافِ الدَّارِ  
الْوَاحِدَةِ إِذَا اخْتَلَفَتْ بَيُوتُهَا ، لِأَنَّ فِي قِسْمَةِ كُلِّ بَيْتٍ عَلَى حِدَةٍ ضَرَرًا فَقَسِمَتِ الدَّارُ  
قِسْمَةً وَاحِدَةً قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ : تَقْيِيدُ الْوَضْعِ فِي الْكِتَابِ إِشَارَةً إِلَى أَنَّ الدَّارَيْنِ إِذَا  
كَانَتَا فِي مَضَرَّتَيْنِ لَا تَجْتَمِعَانِ فِي الْقِسْمَةِ عِنْدَهُمَا ، وَهُوَ رَوَاةٌ هَلَالٌ عَنْهُمَا وَعَنْ  
مُحَمَّدٍ أَنَّهُ يُقْسَمُ أَحَدَاهُمَا فِي الْأُخْرَى وَالْبَيُوتُ فِي مُحَلٍّ أَوْ مُحَالٍ تُقْسَمُ قِسْمَةً  
وَاحِدَةً لِأَنَّ التَّفَاوُتَ لِمَا بَيْنَهُمَا يَسِرُّ ، وَالْمَنَازِلُ الْمُتَعَارِضَةُ كَالْبَيُوتِ وَالْمُعَابَاةُ  
كَالدُّورِ لِأَنَّهُ بَيْنَ الدَّارِ وَالْبَيْتِ عَلَى مَا مَرَّ مِنْ قَبْلُ فَاتَّخَذَ شَبِيهَا مِنْ كُلِّ وَاحِدٍ .

ترجمہ

فرمایا کہ جب ایک ہی شہر میں کئی مشترک گھر ہوں تو امام اعظم فرماتے ہیں کہ قاضی ہر گھر کو ملحدہ تقسیم کرے گا جبکہ صاحبین  
فرماتے ہیں کہ جب بعض کو بعض کے ساتھ ملا کر تقسیم کرنا شرکاء کے حق میں اچھا ہو تو قاضی اس طرح تقسیم کرے گا اور مطلقاً مشترک  
زمینیں بھی اسی اختلاف پر ہیں صاحبین کی دلیل یہ ہے کہ یہ بائش کا اعتبار کرتے ہوئے نام اور صورت دونوں اعتبار سے ایک ہی جنس  
ہے اور مقاصد اور وجوہ سکنی کے اختلاف کے پیش نظر معنی کے طور پر اجناس میں اختلاف ہے لہذا ترجیح کا مسئلہ قاضی کے حوالے ہو  
گا۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ اعتبار معنی کا کیا جاتا ہے اور مقصود بھی وہی ہوتا ہے اور شہروں، محلوں، مسائیں  
کے اختلاف و تبدیلی اور مسجد اور پانی سے قربت کے سبب مقصود میں بڑا فرق اختلاف ہو جاتا ہے پس تقسیم میں مساوات نہ ہوگی۔ اور  
اسی دلیل کے سبب مکان کا وکیل بنانا درست نہیں ہے اور اسی طرح جب کسی نے مکان کو گھر کے بدلے میں دیکر نکاح کیا تو ذکر کرنا  
درست نہ ہوگا جس طرح کپڑے میں ان دونوں کا حکم اسی طرح ہے۔ بہ خلاف ایک منزل کے کیونکہ جب مکان مختلف ہوں کیونکہ ہر  
مکان میں الگ تقسیم سے نقصان ہے پس مکان کو ایک ہی تقسیم کے ساتھ بانٹ دیا جائے گا۔

صاحب تہذیب نے اسی مسئلہ کو بیان کرتے ہوئے اس بات کی جانب اشارہ کیا ہے کہ جب مختلف گھر و شہروں میں ہوں تو

صاحبین کے نزدیک بھی ان کو تقسیم میں جمع نہیں کیا جائے گا اور حلال ابن نجی کی صاحبین سے یہی روایت ہے۔

امام محمد فرماتے ہیں کہ ان میں سے ہر ایک کو دوسرے کے ساتھ ملا کر تقسیم کیا جائے گا اور ایک یا چند مخلوکوں کے گھروں کو قسمت واحدہ کے طور پر تقسیم کیا جائے گا اس لئے کہ ان کا تفاوت آپس میں کم ہے اور ملی جلی منزلیں گھروں کے درجہ میں ہوتی ہیں اور الگ الگ منزلیں گھروں کے درجہ میں ہیں اس لئے کہ منزل دار اور بیت کے درمیان میں ہوتی ہے اس تفصیل کے مطابق جو پہلے گذر چکی ہے تو منزل ہر ایک سے مشابہت لے لے گی۔

شرح

علامہ علاء الدین خنی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب چند مکانات مشترک ہوں تو ہر ایک کو جدا تقسیم کیا جائے گا یہ نہیں کیا جائے گا کہ تمام مکانات کو ایک چیز فرض کر کے تقسیم کریں کہ ایک کو ایک مکان دے دیا جائے دوسرے کو دوسرا۔ یہ سب مکانات ایک ہی شہر میں ہوں یا مختلف شہروں میں دونوں کا ایک حکم ہے۔ اور اسی طرح اگر چند قطعات زمین مشترک ہوں تو ہر قطعہ کی تقسیم جدا گانہ ہوگی۔ اور اسی طرح اگر مکان و دکان و زمین سب چیزیں ہوں تو ہر ایک کو علیحدہ علیحدہ تقسیم کیا جائے۔

(در مختار، کتاب قسم، بیروت)

شیخ نظام الدین خنی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مشترک نالی یا پرتالہ ہے ایک تقسیم چاہتا ہے دوسرا انکار کرتا ہے اگر اس کے مکان میں ایسی جگہ ہے کہ بغیر ضرورت نالی یا پرتالہ ہو سکتا ہے تو تقسیم کر دیں ورنہ نہیں۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب قسم، بیروت)

اختلاف جنس کے سبب الگ تقسیم کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِنْ كَانَتْ دَارٌ وَحِصَّةٌ أَوْ دَارٌ وَخَانُوتٌ فُيَسَمُّ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا عَلَى حِدَةٍ) لِاخْتِلَافِ الْجِنْسِ. قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ: جَعَلَ الدَّارَ وَالْخَانُوتَ جِنْسَيْنِ، وَكَذَا ذَكَرَ الْخَصَّافُ وَقَالَ فِي إِجَارَاتِ الْأَصْلِ: إِنَّ إِجَارَةَ مَنَافِعِ الدَّارِ بِالْخَانُوتِ لَا تَجُوزُ، وَهَذَا يَدُلُّ عَلَى أَنَّهُمَا جِنْسٌ وَاحِدٌ، فَيَجْعَلُ فِي الْمَسْأَلَةِ رَوَاتَيْنِ أَوْ ثِنْتَيْنِ حُرْمَةَ الرُّبَا هُنَالِكَ عَلَى شَبْهِهِ الْمُجَانَسَةِ

ترجمہ

فرمایا کہ جب گھر اور زمین یا گھر اور دکان ہوں تو جنس کے اختلاف کے سبب قاضی ان دونوں کو الگ تقسیم کرے گا صاحب ہذا یہ فرماتے ہیں کہ امام قدوسی نے دار اور دکان کو دو جنس قرار دیا ہے اور اسی طرح امام خصاف نے بھی بیان کیا ہے اور امام محمد نے بموجب کتاب الاجارہ میں یہ بیان کیا ہے کہ دکان کے بدلے منافع دار کا اجارہ درست نہیں ہے یہ بات دکان اور دار کے ایک جنس ہونے پر دلالت کرتی ہے لہذا مسئلہ میں دو روایات قرار دی جائیں گی یا یہ کہ روایا کی حرمت بجا ناست کے شبہ پر مبنی ہوگی۔

### مشترکہ مکان میں باری باری رہائش کرنے کا بیان

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مکان میں دونوں باری سے سکونت کریں گے یا دوسری چیزوں میں جبکہ باری کے ساتھ نفع حاصل کرنا جو اس میں شروع کس سے کریں اس کے دو طریقے ہیں ایک یہ کہ قاضی متعین کر دے کہ پہلے فلاں شخص نفع ادا دھائے دوسرا یہ کہ قرعہ ڈالا جائے جس کے نام کا قرعہ نکلے وہ پہلے نفع ادا دھائے اور یہ دوسرا طریقہ بہتر ہے کہ پہلی صورت میں قاضی کی طرف بدگمانی کا موقع ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب قسم، بیروت)

اور جب دونوں شریکوں میں اختلاف ہے ایک یہ کہتا ہے کہ باری مقرر کر دی جائے دوسرا یہ کہتا ہے کہ مکان کے حصے متعین کر دیے جائیں کہ ایک حصہ میں سکونت کروں دوسرے میں دوسرا اس صورت میں دونوں سے کہا جائے گا کہ تم دونوں ایک بات پر متفق ہو جاؤ جس ایک بات پر متفق ہو جائیں وہی کی جائے۔

### فصل فی تقسیم المال

## ﴿یہ قسمت کی کیفیت کے بیان میں ہے﴾

### فصل کیفیت قسمت کی فقہی مطابقت کا بیان

مصنف علیہ الرحمہ جب قسمت کی تعریف و احکام کو بیان کرنے سے فارغ ہوئے ہیں تو اب انہوں نے تقسیم کرنے کے طریقے کو شروع کیا ہے۔ اور کسی بھی مال کی تقسیم اس کے وجود و ثبوت کے بعد ہی ہوا کرتا ہے پس اس کی فقہی مطابقت واضح ہے۔  
تقسیم کرنے کی کیفیت کا فقہی مفہوم

قَالَ (وَيَنْبَغِي لِلْقَاسِمِ أَنْ يَصَوِّرَ مَا يَقْسِمُهُ) لِيُمْكِنَهُ حِفْظُهُ (وَيَعْدِلُهُ) يَعْنِي يُسَوِّدُهُ عَلَى سَهَامِ الْقِسْمَةِ وَيُرَوِّى يَعْرِضُهُ: أَيْ يَقْطَعُهُ بِالْقِسْمَةِ عَنْ غَيْرِهِ (وَيَذَرَعُهُ) لِيَعْرِفَ قُدْرَتَهُ (وَيُقَوِّمُ الْبِنَاءَ) لِحَاجَتِهِ إِلَيْهِ فِي الْآخِرَةِ (وَيَفَرِّدُ كُلَّ نَصِيبٍ عَنِ الْبَاقِي بِطَرِيقِهِ وَشُرْبِهِ حَتَّى لَا يَكُونَ لِلنَّصِيبِ مِنْهُمْ نَصِيبٌ الْآخِرِ تَعْلُقُ) فَتَقْطَعُ الْمُنَازَعَةَ وَيَتَحَقَّقُ مَعْنَى الْقِسْمَةِ عَلَى التَّمَامِ (ثُمَّ يَلْقَبُ نَصِيبًا بِالْأَوَّلِ، وَالَّذِي يَلِيهِ بِالثَّانِي وَالثَّالِثِ عَلَى هَذَا ثُمَّ يُخْرِجُ الْقُرْعَةَ، فَمَنْ خَرَجَ اسْمُهُ أَوَّلًا فَلَهُ السَّهْمُ الْأَوَّلُ، وَمَنْ خَرَجَ ثَانِيًا فَلَهُ السَّهْمُ الثَّانِي) وَالْأَصْلُ أَنْ يَنْظُرَ فِي ذَلِكَ إِلَى أَقْلِ الْأَنْصِبَاءِ، حَتَّى إِذَا كَانَ الْأَقْلُ ثَلَاثًا جَعَلَهَا ثَلَاثًا، وَإِنْ كَانَ مُدْمًا جَعَلَهَا أَسَدًا لِتُمْكِنِ الْقِسْمَةُ، وَقَدْ شَرَحْنَاهُ مُشَبَّهًا فِي كِفَايَةِ الْمُنتَهَى بِتَوْفِيقِ اللَّهِ تَعَالَى.

ترجمہ

فرمایا کہ تقسیم کرنے والے کو چاہئے کہ وہ جس چیز کو تقسیم کرے اس کا نقشہ بنالے تاکہ اس کو یاد رکھنا ممکن ہو اور اس کو تقسیم کے حصوں پر برابر کرے اور معزل بھی مروی ہے یعنی اس حصے کو دوسرے سے الگ کر لے اور اس کو تاپ لے تاکہ اس کی مقدار معلوم ہو جائے اور عمارت کی قیمت بھی لگالے اس لئے کہ بعض میں اسکی ضرورت پڑتی ہے اور ہر حصہ کو پانی اور راستہ کے ساتھ الگ کر لے تاکہ ایک کے حصے کا دوسرے کے حصے سے کوئی تعلق نہ رہ جائے لہذا بھگڑا ختم ہو جائے گا اور مکمل طور پر تقسیم کے معنی ثابت ہو جائیں گے۔



پھر ایک حصے کو اول کا نام دے دے اور اس سے ملے ہوئے کو دوم اور سوم کا نام دے دے پھر ترقعہ نکالے اور جس کا پہلا قرقعہ نکلے اسکو پہلا حصہ دے دے اور جس کا نام دوسرے نمبر پر آئے اسکو دوسرا حصہ دے دے اور اصول یہ کہ اس میں قاضی سب سے کم والے حصے پر غور کرے یہاں تک کہ اگر کم والا حصہ ٹکٹ ہو تو مکان کو تین حصوں پر تقسیم کر دے اور اگر سداں ہو تو مکان کو چھ حصوں پر تقسیم کر دے تاکہ تقسیم ممکن ہو سکے اور ہم نے اس کو اللہ تعالیٰ کی توفیق سے کفایت السنہی میں تفصیل سے بیان کیا ہے۔

شرح

اور تقسیم کرنے والے کو یہ چاہیے کہ ہر شریک کے بہام جتنے ہوں انھیں پہلے لکھ لے اور زمین کی پیمائش کر کے ہر شریک کے بہام کے مقابل میں جتنی زمین پڑے صحیح طور پر قائم کر لے اور ہر حصہ کے لیے راستہ وغیرہ علیحدہ قائم کر دے تاکہ آئندہ جھگڑے کا احتمال نہ رہے اور ان حصص پر ایک دو تین وغیرہ نمبرز ڈال دے اور جمع شرکا کے نام لکھ کر قرقعہ اندازی کرے جس کا نام پہلے لکھے اسے پہلا نمبر جس کا نام دوسری مرتبہ لکھے اسے نمبر دوم دے دے دلی ہذا القیاس۔

تقسیم کا قضاء کے حکم میں ہونے کا بیان

وَقَوْلُهُ فِي الْكِتَابِ : وَيَفْزَعُ كُلُّ نَصِيبٍ بِطَرِيقِهِ وَشُرْبِهِ بَيَانُ الْأَفْضَلِ ، فَإِنْ لَمْ يَفْعَلْ أَوْ لَمْ يُنْكِنْ جَازَ عَلَى مَا نَذَرَهُ بِتَفْصِيلِهِ إِنْ شَاءَ اللَّهُ تَعَالَى .  
وَالْفَرْعَةُ لِطَيِّبِ الْقُلُوبِ وَإِزَاحَةُ تَهْمَةِ الْإِمْلِ ، حَتَّى لَوْ عَيَّنَ لِكُلِّ مِنْهُمْ نَصِيبًا مِنْ غَيْرِ الْفَرَاعِ جَازَ لِأَنَّهُ فِي مَعْنَى الْقَضَاءِ فَبِمِلْكِ الْإِلْزَامِ .

ترجمہ

اور قرقعہ دہری میں امام قردری کا یہ قول و یفزع الخ برتری کا بیان ہے لہذا جب قاسم نے ایسا نہ کیا یا ایسا نہ ہو سکا تو بھی درست ہے اس تفصیل کے سبب جسکو ہم انشاء اللہ بیان کریں گے اور قرقعہ دل کیلئے تلی اور جہت کے میان کو دور کرنے کیلئے ہے یہاں تک کہ جب قاسم نے قرقعہ کے بغیر بھی ہر ایک کا حصہ مقرر کر دیا تو درست ہے اس لئے کہ تقسیم قضاء کے معنی میں ہے لہذا قاسم لازم کرنے کا نکتہ ہوگا۔

شرح

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور تقسیم میں قرقعہ النا ضروریات میں نہیں بلکہ تطہیب قلب کے لیے ہے کہ کہیں حصہ داروں کو یہ وہم نہ ہو کہ فلاں کا حصہ میرے حصہ سے اچھا ہے اور قصد ایسا کیا گیا ہے اقول تو تقسیم کرنے والا ہر حصہ میں مساوات کا ہی لحاظ رکھے گا پھر اس کے باوجود قرقعہ بھی ڈالے گا تاکہ وہم ہی نہ پیدا ہو سکے اور اگر قاضی نے بغیر قرقعہ ڈالے ہوئے خود ہی حصص کو تازہ کر دیا کہ یہ تمہارا ہے اور یہ تمہارا تو اس میں بھی حرج نہیں کہ قاضی کے فیصلے سے انکار کی غمخائش نہیں ہے۔

اور جب قاضی یا نائب قاضی نے تقسیم کی ہو اور قرعہ ڈالا اور بعض کے نام نکل آئے تو کسی شریک کو انکار کی گنجائش نہیں جس طرح نام نکلنے سے پہلے اسے انکار کا حق نہ تھا اب بھی نہیں ہے۔ اور اگر باہم رضامندی سے تقسیم کر رہے ہوں اور قرعہ ڈالا گیا بعض نام نکل آئے تو بعض شرکا انکار کر سکتے ہیں اور اگر سب شرکا کے نام نکل آئے یا صرف ایک ہی نام باقی رہ گیا تو قسمت مکمل ہو گئی اب رضامندی کی صورت میں بھی انکار کی گنجائش باقی نہیں۔ (فتاویٰ شامی، کتاب قسمہ، بیروت)

دراہم و دیناروں کا شرکاء کی رضامندی کے بغیر تقسیم نہ ہونے کا بیان

قَالَ (وَلَا يَدْخُلُ فِي الْقِسْمَةِ الذَّرَاهِمُ وَالذَّنَابِيرُ إِلَّا بِتَرَاضِهِمْ لِأَنَّهُ لَا شَرِكَةَ فِي الذَّرَاهِمِ وَالْقِسْمَةِ مِنْ حُقُوقِ الْأَشْيَاءِ)، وَلَأنَّهُ يَقُوتُ بِهِ التَّغْدِيلُ فِي الْقِسْمَةِ لِأَنَّهُ أَحَدُهُمَا يَصِلُ إِلَى عَيْنِ الْعَقَارِ وَذَرَاهِمُ الْآخَرِ فِي ذِمَّتِهِ وَلَعَلَّهَا لَا تُسَلَّمُ لَهُ .

ترجمہ

فرمایا کہ قاسم دراہم اور دینار کو شرکاء کی رضامندی کے بغیر تقسیم نہ کرے اس لئے کہ دراہم میں شرکت نہیں ہے اور تقسیم اشراک کے حقوق میں سے ہے اور اس لئے کہ اس سبب تقسیم کی برابری فوت ہو جائے گی کیا نکدان میں سے ایک عین زمین کو بیچ جائے گا حالانکہ اس کے ذمہ دوسرے کے دراہم ہوں گے اور ہو سکتا ہے کہ دراہم اس کے سپرد نہ ہو سکیں۔

زمین و عمارت کو قیمت کے اعتبار سے تقسیم کرنے کا بیان

(وَإِذَا كَانَ أَرْضٌ وَبَنَاءٌ، فَقَنْ أَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ يَقْسِمُ كُلَّ ذَلِكَ عَلَى اعْتِبَارِ الْقِيَمَةِ لِأَنَّهُ لَا يُمَكِّنُ اعْتِبَارَ الْمَعَادِلَةِ إِلَّا بِالتَّقْوِيمِ وَعَنْ أَبِي حَنِيفَةَ أَنَّهُ يَقْسِمُ الْأَرْضَ بِالْمَسَاحَةِ لِأَنَّهُ هُوَ الْأَصْلُ فِي الْمَمْسُوحَاتِ، ثُمَّ يَرُدُّ مَنْ وَقَعَ الْبَنَاءُ فِي نَصِيبِهِ أَوْ مَنْ كَانَ نَصِيبُهُ أَجُودَ ذَرَاهِمَ عَلَى الْآخِرِ حَتَّى يُسَاوِيَهُ فَتَدْخُلَ الذَّرَاهِمُ فِي الْقِسْمَةِ ضَرُورَةً كَالْآخِ لَا وَلايَةً لَهُ فِي الْمَالِ، ثُمَّ يَمْلِكُ تَسْمِيَةَ الصَّدَاقِ ضَرُورَةً التَّزْوِيجِ وَعَنْ مُحَمَّدٍ أَنَّهُ يَرُدُّ عَلَى شَرِيكِهِ بِمُقَابَلَةِ الْبَنَاءِ مَا يُسَاوِيهِ مِنَ الْعَرَضَةِ، وَإِذَا بَقِيَ فَضْلٌ وَلَمْ يُمَكِّنْ تَحْقِيقَ التَّسْوِيَةِ بِأَنْ كَانَ لَا تَجِبُ الْعَرَضَةُ بِقِيَمَةِ الْبَنَاءِ فَحِينَئِذٍ يَرُدُّ لِلْفَضْلِ ذَرَاهِمُ، لِأَنَّ الضَّرُورَةَ فِي هَذَا الْقَدْرِ فَلَا يَتْرُكُ الْأَصْلُ إِلَّا بِهَا . وَهَذَا يُوَافِقُ رَوَايَةَ الْأَصْلِ .

ترجمہ

اور جب زمین اور عمارت ہو تو امام ابو یوسف سے منقول ہے کہ قاضی ان کو قیمت کے اعتبار سے تقسیم کر دے گا اس لئے کہ

قیمت لگائے بغیر برابری کا اعتبار ناممکن ہے اور حضرت امام اعظم فرماتے ہیں کہ قاسم زمین کی پیمائش کر کے اس کو تقسیم کرے گا اس لئے کہ مسوحات میں پیمائش ہی اصل ہے پھر وہ آدمی جس کے حصہ میں عمارت آئے یا جس کا حصہ عمدہ ہو وہ دوسرے کو کچھ دراہم دے دے تاکہ مساوات ہو جائے تو دراہم تقسیم میں داخل ہو جائیں گے جس طرح کہ بھائی اس کو بھن کے مال میں ولایت نہیں ہے اور پھر بھی وہ ضرورت ترویج کی بناء پر وہ ہر مقرر کرنے کا مالک ہوگا۔

اور امام محمد سے مروی ہے کہ وہ اپنے شریک کو عمارت کے بدلے اتنا حق دہائیں دے گا جو عمارت کے برابر ہو اور جب کچھ زیادتی باقی ہو اور برابری کو ثابت کرنا ناممکن نہ ہو اس طرح کہ حق عمارت کی قیمت کے لئے کافی ہو تو اس وقت وہ زیادتی کے بدلے دراہم دے گا اس لئے کہ ضرورت اسی مقدار میں ہے لہذا اسی کے ساتھ اصل کو چھوڑا جائے گا اور یہ مسوط کی روایت کے مطابق ہے۔

شرح

اور مکان کی تقسیم میں جب زمین کی پیمائش کر کے حصے قائم کر چکا عمارت کی قیمت لگائے گا کیونکہ آگے چل کر اس کی بھی ضرورت پڑے گی مثلاً کسی کے حصہ میں اچھی عمارت آئی اور کسی کے حصہ میں خراب تو بغیر قیمت معلوم کیے کیونکر مساوات قائم رہے گی۔ اور اگر زمین و عمارت دونوں کی تقسیم منظور ہے اور عمارت کچھ اچھی ہے کچھ بُری یا ایک طرف عمارت زیادہ ہے اور ایک طرف کم اور ایک کو اچھی یا زیادہ عمارت ملے تو دوسرے کو زمین زیادہ دے کر وہ کئی پوری کر دی جائے اور اگر زمین زیادہ دینے میں بھی کئی پوری نہ ہو کہ ایک طرف کی عمارت ایسی اچھی یا اتنی زیادہ ہے کہ بقیہ کل زمین دینے سے بھی کئی پوری نہیں ہوتی تو یہ کئی روپے سے پوری کی جائے۔

منسل و طریق کا تقسیم میں مشروط نہ ہونے کا بیان

قَالَ (فَإِنْ قَسَمَ بَيْنَهُمْ وَلَا أَحَدُهُمْ مَسِيلٌ فِي نَصِيبِ الْآخِرِ أَوْ طَرِيقٌ لَمْ يَشْتَرِطْ فِي الْقِسْمَةِ) ، فَإِنْ أُمِجَّنَ صَرْفُ الطَّرِيقِ وَالْمَسِيلِ عَنْهُ لَيْسَ لَهُ أَنْ يَسْتَطْرِقَ فِي نَصِيبِ الْآخِرِ لِأَنَّهُ أُمِجَّنَ تَحْقِيقُ مَعْنَى الْقِسْمَةِ مِنْ غَيْرِ ضَرَرٍ (وَإِنْ لَمْ يُمَكِّنْ فُسِخَتْ الْقِسْمَةُ لِأَنَّ الْقِسْمَةَ مُحْتَاطَةٌ لِقَاءِ الْإِخْتِلَافِ فَتُسَانَفُ بِخِلَافِ الْبَيْعِ حَيْثُ لَا يَفْسُدُ فِي هَذِهِ الصُّورَةِ ، لِأَنَّ الْمَقْصُودَ مِنْهُ تَمَلُّكُ الْعَيْنِ ، وَاتِّهَاجُ مَجَامِعِ تَعَذُّرِ الْإِنْتِفَاعِ فِي الْحَالِ ، أَمَّا الْقِسْمَةُ لِتَكْمِيلِ الْمَنْفَعَةِ وَلَا يَتِمُّ ذَلِكَ إِلَّا بِالطَّرِيقِ ، وَلَوْ ذَكَرَ الْحَقُوقُ فِي الْوُجْهِ الْأَوَّلِ كَذَلِكَ الْجَوَابُ ، لِأَنَّ مَعْنَى الْقِسْمَةِ الْإِفْرَاقَ وَالتَّمْيِيزَ ، وَتَمَامُ ذَلِكَ بِأَنْ لَا يَبْقَى لِكُلِّ وَاحِدٍ تَعَلُّقٌ بِنَصِيبِ الْآخِرِ وَقَدْ أُمِجَّنَ تَحْقِيقُهُ بِصَرْفِ الطَّرِيقِ وَالْمَسِيلِ إِلَى غَيْرِهِ مِنْ غَيْرِ ضَرَرٍ فَيَصَارُ إِلَيْهِ ، بِخِلَافِ الْبَيْعِ إِذَا ذُكِرَ فِيهِ الْحَقُوقُ حَيْثُ يَدْخُلُ فِيهِ مَا كَانَ لَهُ مِنَ الطَّرِيقِ وَالْمَسِيلِ ، لِأَنَّهُ أُمِجَّنَ تَحْقِيقُ مَعْنَى الْبَيْعِ وَهُوَ التَّمْلِكُ مَعَ بَقَاءِ

هَذَا التَّعْلِي بِمِلْكٍ غَيْرِهِ .

ترجمہ

فرمایا کہ جب قاسم نے شرکا میں تقسیم کر دیا اور ان میں سے کسی ایک کی دوسرے کے حصے میں نالی یا راستہ ہو تو تقسیم میں شرط نہ ہو اور جب طریق اور میل کو دوسرے کے حصے سے پھیرنا ممکن ہو تو اس کو دوسرے حصہ میں راستہ نکالنے اور پانی بہانے کا اختیار نہیں ہوگا کیونکہ کسی نقصان کے بغیر تقسیم کے معنی کا ثبات کرنا ممکن ہے اور جب ایسا ممکن نہ ہو تو تقسیم ختم کر دی جائے گی اس لئے کہ اختلاط باقی رہنے کے سبب تقسیم ختم ہے لہذا دوسرے سے تقسیم کی جائے گی۔

بیچ کے خلاف کہ وہ اس صورت میں فاسد نہیں ہوگی اس لئے کہ بیچ کا مقصد زمین کا مالک بننا ہے اور فی الحال نفع ناممکن کیساتھ جمع ہو جاتا ہے لیکن قسمت تقسیم منفعت کے لئے ہوتی ہے اور راستے کے بغیر اس کی تکمیل ممکن نہیں ہوتی ہے۔

اور پہلی صورت میں جب حقوق کا تذکرہ ہو تب بھی یہی جواب ہے اس لئے کہ تقسیم کا معنی انفراد اور تمحیر ہے اور اس کا اتمام جب ہوگا تب شرکا میں سے ایک کا دوسرے کے حصہ سے کوئی تعلق نہ رہے اور راستہ اور میل کو کسی نقصان کے دوسرے کی جانب پھیر کر تقسیم کے معنی کو ثابت کرنا ممکن ہے لہذا اسی کی جانب رجوع کیا جائے گا۔

بیچ کے خلاف کہ جب اس میں حقوق کا تذکرہ کر دیا جائے کہ بیچ میں اس کا راستہ اور میل داخل ہوں گے اس لئے کہ غیر کی ملکیت کے ساتھ میل اور راستے کے تعلق کو باقی رکھتے ہوئے بھی بیچ کے معنی میں یعنی تمسک کا اثبات ممکن ہے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور مکان کی تقسیم میں ایک کا پرنا ل یا راستہ دوسرے کے حصے میں پڑا اگر تقسیم میں یہ شرط مذکور ہو کہ اس کا پرنا ل یا راستہ دوسرے کے حصہ میں ہوگا جب تو اس تقسیم کو بدستور باقی رکھا جائے گا اور شرط نہ ہو تو دوسروں میں ہیں اس حصہ کا راستہ وغیرہ پھیر کر دوسرا کیا جاسکتا ہے یا نہیں اگر ممکن ہو تو راستہ وغیرہ پھیر کر دوسرا کر دیا جائے اور ناممکن ہو تو اس تقسیم کو توڑ کر از سر نو تقسیم کی جائے۔ (در مختار، کتاب قسمة، بیروت)

اور اگر شرکا میں اختلاف ہے بعض یہ کہتے ہیں کہ راستہ کو تقسیم میں نہ لیا جائے بلکہ جس طرح پہلے پورے مکان کا ایک راستہ تھا اب بھی رہے اور مکان کا ایسا موقع ہے کہ ہر حصہ کا جدا جدا راستہ ہو سکتا ہے یعنی جدید دروازہ کھول کر آمد و رفت ہو سکتی ہے تو اس شریک کا کہنا مانا جاسکتا ہے اور اگر یہ بات ناممکن ہے تو اس کا کہنا نہیں مانا جائے گا۔ (در مختار، کتاب قسمة، بیروت)

راستے اور میل کا تقسیم میں شامل ہونے کا بیان

وَلَفِي الْوُجْهِ الثَّانِي يَدْخُلُ فِيهَا لِأَنَّ الْقِسْمَةَ لِلْكُمَيْلِ الْمُبْتَعَةِ وَذَلِكَ بِالطَّرِيقِ وَالْمَسِيلِ  
فَيَدْخُلُ عِنْدَ التَّصْيِصِ بِاعْتِبَارِهِ ، وَلِیْهَا مَعْنَى الْإِفْرَازِ وَذَلِكَ بِانْقِطَاعِ التَّعْلِي عَلَى مَا

ذَكَرْنَا، فَبَاغْتَبَاهُ لَا يَدْخُلُ مِنْ غَيْرِ تَنْصِيبٍ، بِخِلَافِ الْإِجَارَةِ حَيْثُ يَدْخُلُ فِيهَا بَدْوِنِ التَّنْصِيبِ، لِأَنَّ كُلَّ الْمَقْصُودِ الْإِنْفَاعُ وَذَلِكَ لَا يَحْصُلُ إِلَّا بِإِذْخَالِ الشَّرْبِ وَالطَّرِيقِ فَيَدْخُلُ مِنْ غَيْرِ ذِكْرِ (وَلَوْ اخْتَلَفُوا فِي رَفْعِ الطَّرِيقِ بَيْنَهُمْ فِي الْقِسْمَةِ، إِنْ كَانَ يَسْتَقِيمُ لِكُلِّ وَاحِدٍ طَرِيقٌ يَفْتَحُهُ فِي نَصِيبِهِ قَسَمَ الْحَاكِمُ مِنْ غَيْرِ طَرِيقٍ يُرْفَعُ لِحِمَاةِهِمْ) لِيَتَحَقَّقَ الْإِفْرَازُ بِالْكُلِّيَّةِ ذُوْنَهُ.

(وَإِنْ كَانَ لَا يَسْتَقِيمُ ذَلِكَ رَفْعُ طَرِيقَيْنِ جَمَاعَتِهِمْ) لِيَتَحَقَّقَ تَكْمِيلُ الْمَنْفَعَةِ فِيمَا وَرَاءَ الطَّرِيقِ (وَلَوْ اخْتَلَفُوا فِي مَقْدَارِهِ جُعِلَ عَلَى عَرَضِ بَابِ الدَّارِ وَطَوْلِهِ) لِأَنَّ الْحَاجَةَ تَنْدَفِعُ بِهِ (وَالطَّرِيقُ عَلَى سَهَامِهِمْ كَمَا كَانَ قَبْلَ الْقِسْمَةِ) لِأَنَّ الْقِسْمَةَ فِيمَا وَرَاءَ الطَّرِيقِ لَا فِيهِ (وَلَوْ شَرَطُوا أَنْ يَكُونَ الطَّرِيقُ بَيْنَهُمَا أَثَلَاثًا جَارٍ وَإِنْ كَانَ أَصْلُ الدَّارِ يَصْفَيْنِ) لِأَنَّ الْقِسْمَةَ عَلَى التَّفَاضُلِ جَائِزَةٌ بِالْعَرَضِ.

ترجمہ

اور دوسری صورت میں راستہ اور میل تقسیم میں داخل ہوں گے اس لئے کہ تقسیم تکمیل منفعت کے لئے ہے اور تکمیل منفعت اور طریق سے حاصل ہوگی تو یہ چیزیں تفریق کے وقت تکمیل کے اعتبار سے داخل ہوں گی اور تقسیم میں افرار کا معنی ہے اور افرار کا معنی دوسرے دے قطع تعلق کے ساتھ حاصل ہوتا ہے اس تفصیل کے سبب جس کو ہم نے بیان کیا ہے لہذا افرار کے معنی کا اعتبار کرتے ہوئے طریق اور میل صراحت کے بغیر داخل نہ ہوں گے اجارہ کے خلاف اس لئے کہ اجارہ میں طریق اور میل صراحت کے بغیر بھی داخل ہوتے ہیں اس لئے کہ مقصود انشاع ہے اور شرب اور طریق کو داخل کئے بغیر مقصود حاصل نہ ہوگا لہذا اجارہ میں یہ دونوں ذکر کئے بغیر بھی داخل ہو جاتے ہیں۔

اور جب تقسیم میں شرکاء نے راستہ چھوڑنے کا اختلاف یا تو جب ایک کیلئے اپنے حصے میں راستہ کھولنا درست ہو تو قاضی ان لوگوں کیلئے کوئی راستہ چھوڑے بغیر تقسیم کر دے اس لئے کہ راستہ کے چھوڑے بغیر بھی بلکہ افرار کے معنی ثابت ہو جائیں گے اور جب یہ ممکن نہ ہو تو قاضی شرکاء کے درمیان ایک راستہ چھوڑ دے تاکہ راستہ کے علاوہ میں تکمیل منفعت ہو جائے۔

اور جب راستہ کی مقدار کے بارے میں شرکاء اختلاف کریں تو اس کو گھر کے دروازے کی چوڑائی اور بلندی کے مطابق کر دیا جائے گا اس لئے کہ اس سے ضرورت پوری ہو جائے گی اور راستہ شرکاء کے حصوں کی مقدار ہوگا جس طرح کہ تقسیم سے پہلے تھا اس لئے کہ تقسیم راستہ کے علاوہ میں ہے راستہ میں نہیں ہے اور جب شرکاء نے یہ شرط لگائی کہ ان کے درمیان راستہ نہیں تہائی ہوگا تو تو یہ جائز ہے اگرچہ اصل دار و حصوں میں ہوا اس لئے کہ رضامندی کے ساتھ تو زیادتی کیساتھ بھی تقسیم جائز ہے۔

مختلف منزل والوں گھر میں قسمت کا بیان

قَالَ (وَإِذَا كَانَ سُفْلٌ لَا عُلوَّ عَلَيْهِ وَعُلوٌّ لَا سُفْلَ لَهُ وَسُفْلٌ لَهُ عُلوٌّ قَوْمٌ كُلُّ وَاحِدٍ عَلَى حَدِّهِ وَقِسْمٌ بِالْقِيَمَةِ وَلَا مُعْتَبَرٌ بِنَفْسِهِ ذَلِكَ) قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ : هَذَا عِنْدَ مُحَمَّدٍ رَحِمَهُ اللَّهُ : وَقَالَ أَبُو حَنِيْفَةَ وَأَبُو يُوسُفَ رَحِمَهُمَا اللَّهُ : يَقْسَمُ بِالذَّرْعِ ؛ لِمُحَمَّدٍ أَنَّ السُّفْلَ يَصْلُحُ لِمَا لَا يَصْلُحُ لَهُ الْعُلُوُّ مِنْ اتِّعَاضِهِ بِمَرِّ مَاءٍ أَوْ سِرْدَابًا أَوْ إِصْطِبَالًا أَوْ غَيْرَ ذَلِكَ فَلَا يَتَحَقَّقُ التَّعْدِيلُ إِلَّا بِالْقِيَمَةِ ، وَهُمَا يَقُولَانِ إِنَّ الْقِسْمَةَ بِالذَّرْعِ هِيَ الْأَصْلُ ، لِأَنَّ الشَّرْكَاءَ فِي الْمَذْرُوعِ لَا فِي الْقِيَمَةِ فَيَصَارُ إِلَيْهِ مَا امْتَكَنَ ، وَالْمُرَاعَى التَّسْوِيَةَ فِي السُّكْنَى لَا فِي الْمُرَاقَبَةِ ثُمَّ اخْتَلَفَا فِيمَا بَيْنَهُمَا فِي كَيْفِيَةِ الْقِسْمَةِ بِالذَّرْعِ فَقَالَ أَبُو حَنِيْفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ : ذِرَاعٌ مِنْ سُفْلٍ بِلِزَاعَيْنِ مِنْ عُلوٍّ وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ رَحِمَهُ اللَّهُ : ذِرَاعٌ بِلِزَاعٍ قِيلَ أَحَبَّ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمْ عَلَى عَادَةِ أَهْلِ عَصْرِهِ أَوْ أَهْلِ بَلَدِهِ فِي تَفْصِيلِ السُّفْلِ عَلَى الْعُلُوِّ وَاسْتَوَاهُمَا وَتَفْصِيلِ السُّفْلِ مَرَّةً وَالْعُلُوِّ أُخْرَى . وَقِيلَ هُوَ اخْتِلَافٌ مَعْنَى .

ترجمہ

فرمایا کہ جب کوئی ایسی جگہ منزل ہو کہ اس کا بالا خانہ نہ ہو اور کوئی ایسا بالا خانہ ہو جس کی جگہ نہ ہو اور ایسی جگہ نہ ہو جس کا بالا خانہ بھی ہو تو ہر ایک کی علیحدہ علیحدہ قیمت لگائی جائے گی اور قیمت ہی سے تقسیم ہوگی اور اس کے علاوہ کا کوئی اعتبار نہیں کیا جائے گا۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ یہ امام محمد کے نزدیک ہے جبکہ شیخین فرماتے ہیں کہ یہ پیش سے تقسیم ہوگی امام محمد کی دلیل یہ ہے کہ سفل میں ان چیزوں کی صلاحیت ہے جس سے علو عاری ہے جس طرح کہ سفل کو پانی کا کنواں بنایا جائے یا تہہ خانہ یا اصطبل بنالیا جائے لہذا قیمت کے بغیر برابری ثابت نہیں ہو سکتی ہے۔

شیخین فرماتے ہیں کہ یہ پیش سے ذریعے ہی تقسیم اصل ہے اس لئے کہ مذروع میں شرکت ہے قیمت میں نہیں ہے لہذا جہاں تک ممکن ہو اسی کی طرف رجوع کیا جائے گا اور سفل میں مساوات کی رعایت کی گئی ہے متافع میں نہیں پھر آپس میں ان کا اختلاف ہے تقسیم بالذراع میں ہیں امام اعظم فرماتے ہیں کہ سفل کا ایک ذراع علو کے دو ذراع کے بدلے میں ہوگا۔

حضرت امام ابو یوسف فرماتے ہیں کہ ایک ذراع کو ایک ہی ذراع کے بدلے بنا پا جائے گا ایک دل یہ ہے کہ ہر امام نے اپنے زمانہ اور اپنے شہر کے والوں کی عادت کے مطابق علو پر سفل کی برتری ان کی برابری اور کبھی سفل کی برتری اور کبھی علو کی برتری کے بدلے

میں جواب دیا ہے اور ایک قول ہے کہ یہ معنوی اختلاف ہے۔

شرح

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ دو منزلہ مکان ہے اس میں چند صورتیں ہیں پورا مکان یعنی دونوں منزلیں مشترک ہیں یا صرف نیچے کی منزل مشترک ہے یا صرف بالا خانہ مشترک ہے اس کی تقسیم میں ہر ایک کی قیمت لگائی جائے اور قیمت کے لحاظ سے تقسیم ہوگی۔ (در مختار، کتاب قسمة، بیروت)

منفعت کے اضافے کے سبب اختیار میں فقہی تصریحات

وَوَجْهٌ قَوْلِ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ أَنَّ مَنَفْعَةَ السُّفْلِيِّ تَرُبُّو عَلَى مَنَفْعَةِ الْعُلُوِّ بِصَغْفِهِ لِأَنَّهَا تَبْقَى بَعْدَ قَوَايِطِ الْعُلُوِّ، وَمَنَفْعَةُ الْعُلُوِّ لَا تَبْقَى بَعْدَ فَنَاءِ السُّفْلِيِّ، وَكَذَا السُّفْلِيُّ فِيهِ مَنَفْعَةُ الْإِنْسَاءِ وَالسُّكْنَى، وَفِي الْعُلُوِّ السُّكْنَى لَا غَيْرُ إِذْ لَا يُمَكِّنُهُ الْبِنَاءُ عَلَى عُلُوِّهِ إِلَّا بِرِضَا صَاحِبِ السُّفْلِيِّ، فَيُغْتَبَرُ ذِرَاعَانِ مِنْهُ بِذِرَاعٍ مِنَ السُّفْلِيِّ وَلِأَبِي يُوسُفَ أَنَّ الْمَقْصُودَ أَصْلَ السُّكْنَى وَهَمَّا يَتَسَاوَى بَيْنَهُمَا فِيهِ، وَالْمَنَفْعَتَانِ مُتَمَامَتَانِ لِأَنَّ لِكُلِّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا أَنْ يَفْعَلَ مَا لَا يَضُرُّ بِالْآخِرِ عَلَى أَصْلِهِ وَلِمُحَمَّدٍ أَنَّ الْمَنَفْعَةَ تَخْتَلِفُ بِاخْتِلَافِ الْحَرِّ وَالْبَرْدِ بِالْإِضَافَةِ إِلَيْهِمَا فَلَا يُمَكِّنُ التَّعْدِيلُ إِلَّا بِالْقِسْمَةِ، وَالْفَتْوَى الْيَوْمَ عَلَى قَوْلِ مُحَمَّدٍ رَحِمَهُ اللَّهُ وَقَوْلُهُ لَا يَفْتَقِرُ إِلَى التَّفْسِيرِ، وَتَفْسِيرُ قَوْلِ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ فِي مَسْأَلَةِ الْكِتَابِ أَنْ يُجْعَلَ بِمُقَابَلَةِ مِائَةِ ذِرَاعٍ مِنَ الْعُلُوِّ الْمُجَرَّدِ ثَلَاثَةٌ وَثَلَاثُونَ وَثَلَاثُ ذِرَاعٍ مِنَ الْبَيْتِ الْكَامِلِ لِأَنَّ الْعُلُوَّ مِثْلُ نَصْفِ السُّفْلِيِّ ثَلَاثَةٌ وَثَلَاثُونَ وَثَلَاثُ ذِرَاعٍ مِنَ السُّفْلِيِّ سِتَّةٌ وَسِتُونَ وَثَلَاثَانِ مِنَ الْعُلُوِّ الْمُجَرَّدِ وَمَعَهُ ثَلَاثَةٌ وَثَلَاثُونَ وَثَلَاثُ ذِرَاعٍ مِنَ الْعُلُوِّ قَبْلَتْ مِائَةَ ذِرَاعٍ تُسَاوِي مِائَةَ مِنَ الْعُلُوِّ الْمُجَرَّدِ، وَيُجْعَلُ بِمُقَابَلَةِ مِائَةِ ذِرَاعٍ مِنَ السُّفْلِيِّ الْمُجَرَّدِ مِنَ الْبَيْتِ الْكَامِلِ سِتَّةٌ وَسِتُونَ وَثَلَاثُ ذِرَاعٍ، لِأَنَّ عُلُوَّهُ مِثْلُ نَصْفِ سُفْلِهِ قَبْلَتْ مِائَةَ ذِرَاعٍ كَمَا ذَكَرْنَا، وَالسُّفْلِيُّ الْمُجَرَّدُ سِتَّةٌ وَسِتُونَ وَثَلَاثَانِ لِأَنَّهُ ضَعْفُ الْعُلُوِّ فَيُجْعَلُ بِمُقَابَلَةِ مِثْلِهِ وَتَفْسِيرُ قَوْلِ أَبِي يُوسُفَ أَنَّ يُجْعَلَ بِإِزَاعِ خَمْسِينَ ذِرَاعًا مِنَ الْبَيْتِ الْكَامِلِ مِائَةَ ذِرَاعٍ مِنَ السُّفْلِيِّ الْمُجَرَّدِ، وَمِائَةَ ذِرَاعٍ مِنَ الْعُلُوِّ الْمُجَرَّدِ، لِأَنَّ السُّفْلِيَّ وَالْعُلُوَّ عِنْدَهُ سَوَاءٌ، فَخَمْسُونَ ذِرَاعًا مِنَ الْبَيْتِ الْكَامِلِ بِمَنْزِلَةِ مِائَةِ ذِرَاعٍ

تَحْمُسُونَ مِنْهَا سُفْلٌ وَتَحْمُسُونَ مِنْهَا عَلَوٌ .

ترجمہ

اور امام اعظم کے قول کی دلیل یہ ہے کہ مثل کی منفعت علوی منفعت سے دوگنی ہوگی ہے اس لئے کہ یہ منفعت علو کے فوت ہونے کے بعد بھی باقی رہتی ہے اور علوی منفعت مثل کے فناء ہو جانے کے بعد ختم ہو جاتی ہے نیز مثل میں بناء اور سکنی دونوں کی منفعت ہے اور عرصہ میں صرف سکنی کی منفعت ہے اس لئے کہ صاحب مثل کی رضامندی کے بغیر صاحب علو اپنے علو پر تعمیر نہیں کر سکتا لہذا مثل کے ایک گز کے ساتھ علو کے دو گز کا اعتبار کیا جائے گا۔

اور امام ابو یوسف کی دلیل یہ ہے کہ مقصود اصلی رہائش ہے اور دونوں اس میں برابر ہیں اور دونوں منفعہ میں برابر ہیں اس لئے کہ امام ابو یوسف کی اصل کے مطابق ان دونوں کو وہ کام کرنے کا اختیار ہے جو دوسرے کے حق میں نقصان دہ نہ ہو اور امام محمد کی دلیل یہ ہے کہ اصل اور عرصہ کی جانب نسبت کرتے ہوئے گرمی اور سردی کی تبدیلی سے منفعت بدل جاتی ہے لہذا اقیست کے بغیر برابری ممکن ہیں ہے آج کل امام محمد کے قول پر فتویٰ ہے اور ان کا قول توضیح کا محتاج نہیں ہے۔

قدوری میں مذکور امام اعظم کے قول کی وضاحت یہ ہے کہ علو مجرد کے سو گز کے مقابلہ میں بیت کامل کے تین گز اور ایک تہائی گز کر دئے جائیں اس لئے کہ علو مثل کے نصف کی طرح ہے تو مثل کے تین گز اور ایک تہائی گز علو کے ۶۶ اور دو تہائی گز کے برابر ہے اور اس ۶۶ کے ساتھ علو مجرد کے ۱۳۳ اور ایک تہائی گز ہیں تو یہ سو گز ہو گئے جو علو مجرد کے سو گز کے مساوی ہیں اور مثل مجرد کے سو گز کے مقابلہ میں بیت کامل کے ۶۶ اور دو تہائی گز کر دئے جائیں گے اس لئے کہ بیت کامل کا علو اس کے مثل کے نصف کی مثل ہے تو یہ سو گز ہو گئے یہاں تک کہ یہ ذکر کیا ہے۔

امام ابو یوسف کے قول کی توضیح یہ ہے کہ بیت کامل کے ۵۰ گز کے مقابلہ میں مثل مجرد علو مجرد کے سو گز کر دئے جائیں اس لئے کہ ان کے نزدیک مثل اور علو برابر ہیں لہذا بیت کامل کے ۵۰ گز سو گز کے درجے میں ہوں گے ۵۰ مثل اور ۵۰ علو ہیں۔

مشترک زمین میں اجازت کے بغیر مکان بنانے کا بیان

علامہ علاء الدین خلی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ زمین مشترک میں ایک شریک نے بغیر اجازت شریک مکان بنالیا دوسرا یہ کہتا ہے کہ اس عمارت کو بن لو تو اس صورت میں زمین کو تقسیم کر دیا جائے اگر یہ عمارت اسی کے حصہ میں پڑی جس نے بنائی ہے تو نہا اور اگر دوسرے کے حصہ میں پڑی تو وہ مسکما ہے کہ عمارت کی قیمت دے کر عمارت خود لے لے یا اس کو منہدم کر دیا جائے۔ زمین مشترک میں ایک نے درخت لگایا اس کا بھی وہی حکم ہے۔ اور اگر شریک کی اجازت سے مکان بنوایا یا بیڑ لگائے اگر اپنے لیے یہ تعمیر کی ہے یا بیڑ لگایا ہے اس کا بھی وہی حکم ہے کیونکہ تعمیر کو اختیار ہوتا ہے کہ عمارت کو جب چاہے وہاں لے سکتا ہے اور اگر اجازت اس لیے ہے کہ وہ عمارت یا درخت شرکت کا ہوگا تو بقدر حصہ اس سے منصرف وصول کر سکتا ہے۔ (در مختار، کتاب قسمة، میرت، عقاویل شامی، کتاب قسمة، میرت)



قسمت میں قاسم کی شہادت کی قبولیت کا بیان

قَالَ (وَإِذَا اخْتَلَفَ الْمُتَقَاتِمُونَ وَشَهِدَ الْقَاسِمَانِ قَبِلَتْ شَهَادَتُهُمَا) قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ: هَذَا الَّذِي ذَكَرَهُ قَوْلُ أَبِي حَنِيفَةَ وَأَبِي يُوسُفَ وَقَالَ مُحَمَّدٌ: لَا تُقْبَلُ، وَهُوَ قَوْلُ أَبِي يُوسُفَ أَوَّلًا، وَبِهِ قَالَ الشَّافِعِيُّ.

وَذَكَرَ الْخَصَافُ قَوْلَ مُحَمَّدٍ مَعَ قَوْلِهِمَا وَقَاسَمَا الْقَاضِيَ وَغَيْرَهُمَا سَوَاءً، لِمُحَمَّدٍ أَنَّهُمَا شَهِدَا عَلَى فِعْلٍ أَنْفُسِهِمَا فَلَا تُقْبَلُ، كَمَنْ عَلَنَ عَتَقَ عَبْدَهُ بِفِعْلٍ غَيْرِهِ فَشَهِدَ ذَلِكَ الْغَيْرُ عَلَى فِعْلِهِ وَلَهُمَا أَنَّهُمَا شَهِدَا عَلَى فِعْلٍ غَيْرِهِمَا وَهُوَ الْأَسْتِغْفَاءُ وَالْقَبْضُ لَا عَلَى فِعْلٍ أَنْفُسِهِمَا، لِأَنَّهُمَا لَمْ يَفْعَلَا التَّمْيِيزَ وَلَا حَاجَةَ إِلَى الشَّهَادَةِ عَلَيْهِ، أَوَّلًا لِأَنَّهُ لَا يَصْلُحُ مَشْهُودًا بِهِ لِمَا أَنَّهُ غَيْرُ لَا زِمٍ، وَإِنَّمَا يَلْزُمُهُ بِالْقَبْضِ وَالْأَسْتِغْفَاءِ وَهُوَ فِعْلُ الْغَيْرِ. فَتُقْبَلُ الشَّهَادَةُ عَلَيْهِ.

ترجمہ

فرمایا کہ جب متقاتمین میں اختلاف ہو اور دو قسم کنندہ گواہی دیں تو ان کی گواہی قبول کر لی جائے گی صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ امام قدوری کا یہ قول شیخین کا قول ہے اور امام محمد فرماتے ہیں کہ قبول نہیں کی جائے گی یہی امام ابو یوسف کا پہلا قول ہے اور امام شافعی بھی ایسے ہی قائل ہیں ایام خصاف نے امام محمد کے قول کو شیخین کے قول کے ساتھ ذکر کیا ہے اور قاسم قاضی کے ہوں یا ان کے علاوہ اس مسئلے میں سب برابر ہیں۔

امام محمد کی دلیل یہ ہے کہ قاسمین نے اپنے قول پر گواہی دی ہے لہذا وہ قبول نہیں کی جائے گی جس طرح کہ وہ آدمی کہ جس نے اپنے غلام کی آزادی کو کسی دوسرے کے فعل پر مطلق کر دیا ہو پھر اس غیر نے اپنے فعل پر گواہی دی ہو۔  
شیخین کی دلیل یہ ہے کہ ان لوگوں نے اپنے غیر کے فعل پر گواہی دی ہے اور وہ استغفاء اور قبضہ ہے اپنے فعل پر گواہی نہیں دی ہے اس لئے کہ ان کا فعل تو الگ کرتا ہے اور اس پر گواہی کی ضرورت نہیں ہے یا اسلئے کہ تمیز میں مشہود بہ بننے کی صلاحیت نہیں ہے اس لئے کہ یہ غیر لازم ہے یہ فعل قبضہ اور وصول یا بی کے بعد لازم ہوگا اور وہ قبضہ دوسرے کا فعل ہے لہذا اس پر گواہی مقبول ہوگی۔

ایک گواہی پر فیصلہ کرنے میں مذاہب اربعہ

حضرت جعفر بن محمد اپنے والد سے نقل کرتے ہیں کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے ایک گواہ اور قسم کے ساتھ فیصلہ فرمایا پھر حضرت علی نے بھی تمہارے درمیان اس پر فیصلہ فرمایا یہ حدیث سب سے زیادہ صحیح ہے سفیان ثوری بھی جعفر بن محمد سے وہ اپنے

والد سے اور وہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم سے مرسلہ اسی کی مانند حدیث نقل کرتے ہیں عبدالعزیز بن ابی سلمہ اور یحییٰ بن سلیم بھی یہ حدیث جعفر بن محمد سے وہ اپنے والد سے اور وہ حضرت علی سے مرفوعاً نقل کرتے ہیں بعض علماء وغیرہ کا اسی پر عمل ہے وہ فرماتے ہیں کہ اگر مدی کے پاس ایک ہی گواہ ہو تو دوسرے گواہ کے بدلے اس سے قسم لی جائے۔ یہ حقوق اموال میں جائز ہے۔ امام مالک کا بھی یہی قول ہے امام شافعی، احمد، اور اسحاق بھی ایک گواہ اور قسم پر حقوق و اموال میں فیصلہ کرنے کو جائز سمجھتے ہیں بعض اہل کوفہ وغیرہ کہتے ہیں کہ ایک گواہ کے بدلے مدی سے قسم لے کر فیصلہ کرنا جائز نہیں۔ (جامع ترمذی: جلد اول: حدیث نمبر 1369)

قاضیوں کی اجرت کے سبب شہادت کے عدم قبول کا بیان

وَقَالَ الطَّحَاوِيُّ: إِذَا قَسَمَ بِأَجْرٍ لَا تُقْبَلُ الشَّهَادَةُ بِالْإِجْمَاعِ، وَإِلَيْهِ مَالُ بَعْضِ الْمَشَائِخِ لَا نَهَمًا يَدْعِيَانِ إِيفَاءَ عَمَلٍ أَسْتَوْجِرَا عَلَيْهِ فَكَانَتْ شَهَادَةُ صُورَةٍ وَدَعْوَى مَغْنَى فَلَا تُقْبَلُ إِلَّا أَنَّا نَقُولُ: هُمَا لَا يَجُوزَانِ بِهَذِهِ الشَّهَادَةِ إِلَى أَنْفُسِهِمَا مَغْنَمًا لَا تَفَاقِي الْخُصُومَ عَلَى إِيفَائِهِمَا الْعَمَلِ الْمُسْتَأْجَرَ عَلَيْهِ وَهُوَ التَّعْمِيرُ، وَإِنَّمَا الْإِخْتِلَافُ فِي الْإِسْتِيفَاءِ فَانْتَفَتْ التَّهْمَةُ.

ترجمہ

امام طحاوی فرماتے ہیں کہ جب قاسمین نے اجرت لے کر قسم کی ہے تو بالا جماع کو انہی قبول نہیں کی جائے گی اور اسی جانب بعض مشائخ کا رجحان ہے اس لئے کہ یہ دونوں ایسے عمل کو پورا کرنے کا دعویٰ کر رہے ہیں جس پر کو اجیر بنایا گیا تھا تو یہ شہادت کی صورت ہے اور مغنی اور دعویٰ ہے لہذا قبول نہیں کی جائے گی کہتے ہیں کہاں شہادت سے قاسمین اپنی جانب کوئی منفعت نہیں سمجھ رہے اس لئے جس عمل پر ان کو اجیر رکھا گیا تھا ان کی طرف سے اس کے اتمام پر خصوم کا پورا ہونا یعنی فرق اختلاف تو وصول کرنے میں ہے لہذا تہمت کی لٹی ہو گئی ہے۔

شرح: حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ وہ فرماتے ہیں کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے رشوت لینے اور دینے والے دونوں پر لعنت فرمائی اس باب میں عبداللہ بن عمر، عائشہ، ابن حدیدہ، اور ام سلمہ سے بھی روایات منقول ہیں حدیث ابو ہریرہ حسن ہے یہ حدیث ابوسلمہ بن عبدالرحمن، حضرت عبداللہ بن عمر سے بھی مروی ہے ابوسلمہ اس حدیث کو اپنے والد سے اور وہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم سے نقل کرتے ہیں لیکن یہ روایت صحیح نہیں میں نے عبداللہ بن عبدالرحمن سے سنا کہ حضرت ابوسلمہ کی عبداللہ بن عمر کے حوالے سے نبی کریم صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم سے منقول حدیث اس باب کی سب سے زیادہ صحیح حدیث ہے۔

(جامع ترمذی: جلد اول: حدیث نمبر 1360)

ایک قاسم کی شہادت کے عدم قبول کا بیان

(وَلَوْ شَهِدَ قَاسِمٌ وَاحِدًا لَا تُقْبَلُ لِأَنَّ شَهَادَةَ الْفَرْدِ غَيْرُ مَقْبُولَةٍ عَلَى الْغَيْرِ ، وَلَوْ أَمَرَ الْقَاضِي أَمِينَهُ بِدَفْعِ الْمَالِ إِلَى آخَرَ يُقْبَلُ قَوْلُ الْأَمِينِ فِي دَفْعِ الضَّمَانِ عَنْ نَفْسِهِ وَلَا يُقْبَلُ فِي الزَّامِ الْآخَرِ إِذَا كَانَ مُنْكَرًا ، وَاللَّهُ أَعْلَمُ

ترجمہ

اور جب ایک ہی قاسم نے گواہی دی تو قبول نہیں کی جائے گی اس لئے کہ ایک آدمی کی گواہی دوسرے پر قبول نہیں کی جاتی اور جب قاضی نے اپنے امین کو کسی دوسرے کو مال دینے کا کہا تو اپنی طرف سے ضمان کو دور کرنے کے سلسلے میں امین کا قول قبول کیا جائے گا اور دوسرے پر الزام کے سلسلے میں قبول نہیں کیا جائے گا جب وہ انکار کرنے والا ہو۔ اور اللہ ہی سب سے زیادہ جاننے والا ہے۔

ایک شخص کی گواہی میں چند فقہی تصریحات

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ عمر بن عبدالعزیز نے لکھا عبدالحمید بن عبدالرحمن کو اور وہ عامل تھے کوفہ کے کہ ایک قسم اور ایک گواہ پر فیصلہ کیا کر۔ ام سلمہ بن عبدالرحمن اور سلیمان بن یسار سے سوال ہوا کہ ایک گواہ اور ایک قسم پر فیصلہ کرنا درست ہے انہوں نے کہا ہاں۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ جب مدعی کے پاس ایک گواہ ہو تو اس کی گواہی لئے کر مدعی کو قسم دیں گے اگر وہ قسم کھائے گا تو بری ہو جائے گا اگر وہ قسم کھانے سے انکار کرے تو مدعی کا دعویٰ اس پر ثابت ہو جائے گا۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ ایک قسم اور ایک گواہ سے فیصلہ کرنا صرف اس وقت کے عدوئے میں ہوگا اور حدود اور نکاح اور طلاق اور عتاق اور سرقة اور قذف میں ایک گواہ اور ایک قسم پر فیصلہ کرنا درست نہیں اور جس شخص نے عتاق کو اس وقت کے دعوے میں داخل کیا اس نے غلطی کی کیونکہ اگر ایسا ہوتا تو غلام جب ایک گواہ لانا اس امر پر کہ مولیٰ نے اس کو آزاد کر دیا ہے تو چاہیے تھا کہ غلام سے حلف لے کے اس کو آزاد کر دیتے حالانکہ ایسا نہیں ہے بلکہ جب غلام اپنی آزادی پر ایک گواہ لائے تو اس کے مولیٰ سے حلف لیں گے اگر حلف کر لے گا تو آزادی ثابت نہ ہوگی۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ کسی طرح اگر عورت ایک گواہ لائے اس امر پر کہ اس کے خاوند نے اس کو طلاق دی تو خاوند سے قسم لیں گے اگر وہ قسم کھائے اس امر پر کہ میں نے طلاق نہیں دی تو طلاق ثابت نہ ہوگی۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر طلاق اور عتاق میں جب ایک گواہ ہو تو خاوند اور مولیٰ پر قسم لازم آئے گی۔ کیونکہ عتاق ایک حد شرعی ہے جس میں عورتوں کی گواہی درست نہیں اس لیے کہ غلام جب آزاد ہو جاتا ہے تو اس کی حرمت ثابت

ہو جاتی ہے اور اس کی حدیں اور اس پر پڑتی ہیں اور اوروں کی حدیں اس پر پڑتی ہیں اگر وہ نہ کرے اور محض ہو تو رحم کیا جائے گا  
اگر اس کو کوئی مار ڈالے تو قاتل بھی مارا جائے گا اور اس کے وارثوں کو میراث کا استحقاق حاصل ہوگا اگر کوئی جنت کرنے والا یہ کہے کہ  
مولیٰ جب غلام کو آزاد کر دے پھر ایک شخص اپنا قرض مولیٰ سے مانگنے آئے اور ایک مرد اور دو عورتوں کی گواہی سے اپنا قرض ثابت  
کرے تو مولیٰ پر قرضہ ثابت ہو جائے گا اگر مولیٰ کے پاس سوائے اس غلام کے کوئی مال نہ ہوگا تو اس غلام کی آزادی فتح کر ڈالیں  
حکم اس سے یہ بات نکالی کہ عورتوں کی گواہی عتاق میں درست ہے تو یہ نہیں ہو سکتا کیونکہ عورتوں کی گواہی قرضے کے اثبات میں معتبر  
ہوئی نہ کہ عتاق میں اس کی مثال یہ ہے کہ ایک شخص اپنے غلام کو آزاد کر دے پھر اس کا قرض خواہ ایک گواہ اور ایک قسم سے اپنا قرضہ  
مولیٰ پر ثابت کر دے اور اس کی وجہ سے آزادی فتح کی جائے یا مولیٰ پر قرضے کا دعویٰ کرے اور گواہ نہ رکھتا ہو تو مولیٰ سے قسم لی جائے  
اور وہ انکار کرے تو مدعی سے قسم لے کر اس کا قرضہ ثابت کر دیا جائے اور آزادی فتح کی جائے اسی طرح ایک شخص نکاح کرے  
لوٹری سے پھر لوٹری کا مولیٰ خاوند سے کہنے لگے کہ تو نے اور نکاح شخص نے مل کر میری اس لوٹری کو اتنے دینار میں خرید کیا ہے اور  
خاوند انکار کرے تو مولیٰ ایک مرد اور دو عورتوں کو گواہ لائے اپنے قول پر اس صورت میں بیعت ثابت ہو جائے گی۔ اور وہ لوٹری کا خاوند پر  
حرام ہو جائے گی۔ اور نکاح فتح ہو جائے گا حالانکہ طلاق میں عورتوں کی گواہی درست نہیں۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اسی طرح اگر ایک شخص قذف کرے ایک شخص کو پھر ایک مرد یا دو عورتیں گواہی دیں کہ  
جس شخص کو قذف کیا ہے وہ غلام ہے تو قاذف کے ذمہ سے حد ساقط ہو جائے گی حالانکہ قذف میں شہادت عورتوں کی درست نہیں۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ یہ بھی اس کی مثال ہے کہ وہ عورتیں گواہی دیں بچے کے رونے پر تو اس بچے کے  
بے میراث ثابت ہو جائے گی اور جو بچہ مر گیا ہوگا تو اس کے وارثوں کو میراث ملے گی حالانکہ ان دو عورتوں کے ساتھ نہ کوئی مرد ہے۔  
نہ قسم ہے اور کبھی میراث کا مال کثیر ہوتا ہے جیسے سونا چاندی زمین، باغ، غلام وغیرہ اگر کبھی دو عورتیں ایک درہم پر یا اس سے کم پر بھی  
گواہی دیں تو ان کی گواہی سے کچھ ثابت نہ ہوگا۔ جب تک کہ ان کے ساتھ ایک مرد یا ایک قسم نہ ہو۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ بعض لوگ یہ کہتے ہیں کہ ایک قسم اور ایک گواہ سے حق ثابت نہیں ہو تو بہ سبب قول  
اللہ تعالیٰ کے ذنم کیونکہ راجلین الایہ تو حجت ان لوگوں پر یہ ہے کہ آیا تم نہیں دیکھتے کہ اگر ایک شخص نے دعویٰ کیا ایک شخص پر مال کا  
کیا نہیں حلف لیا چاہے تا مدعی علیہ تو اگر حلف کرتا ہے باطل ہو جاتا ہے اس سے یہ یہ حق اگر قبول کرتا ہے پھر حلف دلاتے ہیں صاحب حق  
کو تو یہ امر ایسا ہے کہ نہیں ہے اختلاف اس میں کسی کا لوگوں میں سے اور نہ کسی شہر میں شہروں میں سے تو کسی دلیل سے نکالا ہے اس کو  
”کس کتاب اللہ میں پایا ہے اس مسئلے کو تو جب اس امر کو اقرار کرے تو ضرور ہی اقرار کرے یمنین مع الشاہدہ اگرچہ نہیں ہے یہ کتاب  
اللہ میں مگر حدیث میں تو موجود ہے آدمی کو چاہیے کہ ٹھیک راستہ پہچانے اور دلیل کا موقع دیکھے اس صورت میں اگر خدا چاہے گا تو اس  
کی مشکل حل ہو جائے گی۔ (موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1311)

## کتاب التَّحْقِیْقِ وَالْإِسْتِثْنَاءِ وَالْإِسْتِثْنَاءِ فِی

﴿یہ باب قسمت و حقدار ہونے میں غلط دعویٰ کے بیان ہے﴾

شرکاء میں سے کسی کا تقسیم میں غلط دعویٰ کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا ادَّعَى أَحَدُهُم الْغُلَطَّ وَزَعَمَ أَنَّ مِمَّا أَصَابَهُ شَيْئًا لِي يَدِ صَاحِبِهِ وَقَدْ أَشْهَدَ عَلَى نَفْسِهِ بِالْإِسْتِثْنَاءِ لَمْ يُصَدَّقْ عَلَى ذَلِكَ إِلَّا بِبَيِّنَةٍ) لِأَنَّهُ يَدْعِي فَسَخَ الْقِسْمَةَ بَعْدَ وَقُوعِهَا فَلَا يُصَدَّقُ إِلَّا بِحُجَّةٍ (فَإِنْ لَمْ يَكُنْ لَهُ بَيِّنَةٌ اسْتَحْلَفَ الشُّرَكَاءَ لَمَنْ نَكَلَ مِنْهُمْ جُمُوعَ بَيْنَ نَصِيبِ النَّازِلِ وَالْمُدْعَى فَيَقْسِمَ بَيْنَهُمَا عَلَى قَدْرِ أَنْصَابِهِمَا) ، لِأَنَّ التَّكْوِيلَ حُجَّةٌ لِي حَقِّهِ خَاصَّةً قِيَمًا مَلَانٍ عَلَى رُغْمِهِمَا قَالَ وَحَسْبِيَ اللَّهُ عَنْهُ : يَنْبَغِي أَنْ لَا تُقْبَلَ دَعْوَاهُ أَصْلًا لِنِسَاقِهِ ، وَإِلَيْهِ أَشَارَ مَنْ بَعْدَ .

ترجمہ

اور جب شرکاء میں سے کسی شخص نے تقسیم میں غلط دعویٰ کر دیا ہے اور اس نے اس طرح کہا ہے کہ مجھے ملنے والے حصہ کا بعض حصہ اس کے ساتھی کے قبضہ میں ہے جبکہ وہ شخص اس کو وصول کرنے کا اقرار کر چکا تھا۔ تو شہادت کے سوا اس کے دعویٰ کو تسلیم نہ کیا جائے گا۔ کیونکہ وہ تقسیم کے واقع ہو جانے کے بعد اس کو ختم کرنے کا دعویٰ کر رہا ہے پس دلیل کے سوا اس کی تصدیق نہ کی جائے گی۔ اور اس کے بعد جب گواہی قائم ہوئی تو پھر قاضی شرکاء سے قسم لے گا۔ اور ان میں سے جو انکار کرنے کا قاضی مدعی اور اس انکاری کے حصول کو جمع کرتے ہوئے ان کے درمیان ان کے حصول کے حساب سے تقسیم کر دے گا۔ کیونکہ یہاں انکار خاص طور انکاری کے حق میں دلیل ہے پس ان دونوں کے درمیان ان کے حساب سے معاملہ طے کر دیا جائے گا۔ معنف رضی اللہ عنہ نے کہا ہے کہ تناقض کے سبب مدعی کے دعویٰ کو قبول نہ کیا جائے گا۔ اور انہوں نے قدوری کے بعد اسی حکم کی جانب اشارہ فرمایا ہے۔

شرح

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اگر تقسیم ہونے کے بعد ایک شریک یہ کہتا ہے کہ میرا حصہ مجھے نہیں ملا اور تقسیم کرنے والوں نے گواہی دی کہ اس نے اپنا حصہ وصول پالیا یہ گواہی مقبول ہے اور فقط ایک تقسیم کرنے والے نے شہادت دی تو گواہی مقبول نہیں۔ اور جب تقسیم کے بعد ایک شریک یہ کہتا ہے کہ فلاں چیز میرے حصہ میں تھی اور غلطی سے دوسرے کے پاس پہنچ گئی اور اس سے

پہلے یہ اقرار کر چکا تھا کہ میں نے اپنا حصہ وصول پالیا یا وصول پانے کا اقرار نہ کیا ہو دونوں صورتوں میں اس کی بات جب ہی مانی جائے گی کہ اس کے قول کے صحیح ہونے پر دلیل ہو یعنی گواہوں سے ایسا ثابت کر دے یا دوسرا شریک اقرار کر لے کہ ہاں اس کے حصہ کی فلاں چیز میرے پاس ہے اور یہ دونوں باتیں نہ ہوں تو اس کے شریک پر قسم دی جائے اور وہ قسم کھانے سے گول کرے۔

(درمکار، کتاب قسمہ، بیروت)

### قسم تقسیم کے قول کو قسم کے ساتھ قبول کرنے کا بیان

(وَأَنَّ قَالًا لَّدَا اسْتَوْفَيْتُ حَقِّي وَأَخَذْتُ بَعْضَهُ فَأَلْقَوْتُ قَوْلُ خَصْمِيهِ مَعَ يَمِينِهِ) لِأَنَّهُ يَدْعِي عَلَيْهِ الْقَضْبَ وَهُوَ مُنْكَرٌ (وَأَنَّ قَالًا أَصَابَنِي إِلَى مَوْضِعٍ كَذَا فَلَمْ يُسَلِّمْهُ إِلَيَّ وَلَمْ يَنْهَهُ عَنِّي نَفْسِي بِإِلَانِيَفَاءٍ وَكَذَّبَهُ شَرِيكُهُ فَخَالَفًا وَلِئْسَتْ الْقِسْمَةُ لِأَنَّ الْإِخْتِلَافَ فِي مِقْدَارِ مَا حَصَلَ لَهُ بِالْقِسْمَةِ فَصَارَ لِنَظِيرِ الْإِخْتِلَافِ فِي مِقْدَارِ الْمَبِيعِ عَلَى مَا ذَكَرْنَا مِنْ أَحْكَامِ التَّخَالُفِ فِيمَا تَقَدَّمَ (وَلَوْ اخْتَلَفَا فِي التَّقْوِيمِ لَمْ يُلْتَفَتْ إِلَيْهِ) لِأَنَّهُ دَعَا إِلَى الْغَيْبِ وَلَا مُتَّبَعِيهِ فِي الْبَيْعِ فَكَذَا فِي الْقِسْمَةِ لَوْ جُودَ التَّرَاضَى، إِلَّا إِذَا كَانَتْ الْقِسْمَةُ بِقَبْضَاءِ الْقَاضِي وَالْغَيْبِ فَاحْشَ، لِأَنَّ تَصَرُّفَهُ مُقَيَّدٌ بِالْعَدْلِ.

ترجمہ

اور جب مدعی نے اس طرح کہہ دیا ہے کہ میں نے اپنا حق وصول کر لیا ہے لیکن تم نے اس میں بعض حصہ رکھ لیا ہے تو اس کے قسم کے قول کو قسم کے ساتھ مان لیا جائے گا۔ کیونکہ وہ اس پر غصب کا دعویٰ کرنے والا ہے جبکہ وہ انکاری ہے اور جب اس نے اس طرح کہا ہے کہ فلاں مقام تک میرا حق پہنچا ہے۔ مگر اس نے مجھ کو نہیں دیا حالانکہ مدعی تو اپنے حق کا اقرار بھی نہیں کر رہا ہے اور اس کے ساتھی نے اس کو جھٹلایا ہے تو وہ دونوں حلف اٹھائیں گے۔ اور ان کی تقسیم کو قسم کر دیا جائے گا۔ کیونکہ انہیں تقسیم میں ملنے والی مقدار میں اختلاف ہے۔ لہذا یہ مقدار ایسے ہو جائے گی جس طرح صحیح کی مقدار میں اختلاف ہوتا ہے۔ اسی وضاحت کے مطابق ہے جس کو ہم قسم کے احکام میں بیان کرتے ہیں۔

اور جب قیمت لگانے میں دو شرکاء نے اختلاف کر دیا ہے تو اس جانب کوئی توجہ نہ کی جائے گی۔ اس لئے کہ یہ دعویٰ غیبی ہے اور بیع میں اس قسم کا کوئی اعتبار نہیں کیا جاتا ہے۔ لہذا تقسیم بھی نہ ہوگی۔ اس لئے کہ رضامندی پائی جا رہی ہے ہاں البتہ جب وہ قاضی کے فیصلہ کے مطابق ہو تو اب غیب اور زیادہ قاضی ہو جائے گا۔ کیونکہ قاضی کے تصرف کو عدل کے ساتھ معین کیا گیا ہے۔

شرح

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ تقسیم کے بعد کہتا ہے کہ مجھے میرا حصہ مل گیا تھا اور میں نے قبضہ بھی کر لیا تھا پھر

میرے شریک نے اس میں سے فلاں چیز لے لی اور شریک اس سے انکار کرتا ہے اس کا حاصل یہ ہوا کہ شریک پر غصب کا دعویٰ کرتا ہے اور وہ انکار کرتا ہے اگر اس کے پاس گواہ نہ ہوں تو شریک پر حلف رکھا جائے اور اگر وصول پانے کا اقرار نہیں کیا ہے صرف اتنی بات کہی ہے کہ یہاں سے یہاں تک میرے حصہ میں آئی مگر مجھے دی نہیں اور شریک اس کی تکلیف کرتا ہے تو دونوں کو حلف دیا جائے اور دونوں قسم کھا جائیں تو تقسیم صحیح کر دی جائے۔ (در مختار، کتاب قسم، بیروت)

تقسیم میں چیزوں کی قیمتیں لگائی گئیں اب معلوم ہوا کہ قیمتوں میں بہت فرق ہے جس کو غبن فاحش کہتے ہیں یعنی اتنی کمی یا بیشی ہے جو اندازہ سے باہر ہے مثلاً جس چیز کی قیمت پانسو ہے اس کی ہزار روپے قیمت قرار دی یہ تقسیم توڑ دی جائے گی۔ قاضی نے اس کے متعلق فیصلہ کیا ہوا یادوں کی رضامندی سے تقسیم ہوئی ہو بہر صورت توڑ دی جائے۔  
دو شخصوں کی سو بکریاں تھیں تقسیم کے بعد ایک یہ کہتا ہے غلطی سے تم نے بچپن بکریاں لے لیں اور مجھے دینا بیس بیس دوسرا کہتا ہے غلطی سے نہیں بلکہ تقسیم اسی طرح ہوئی اور گواہ کسی کے پاس نہ ہوں تو دونوں پر حلف ہے یہ اس وقت ہے کہ اس نے اپنا پورا حق پالنے کا اقرار نہ کیا ہوا اور اگر اقرار کر چکا ہو تو غلطی کا دعویٰ نامسوع ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب قسم، بیروت)

### دو شرکاء میں مکان کی تقسیم کا بیان

(وَلَوْ افْتَسَمَا دَارًا وَأَصَابَ كُلُّ وَاحِدٍ طَائِفَةً فَأَدْعَى أَحَدُهُمَا بَيْتًا فِي يَدِ الْآخَرِ أَنَّهُ مِمَّا أَصَابَهُ بِالْقِسْمَةِ وَأَنكَرَ الْآخَرُ فَعَلَيْهِ إِقَامَةُ الْبَيْتِ) (وَإِنْ أَقَامَا الْبَيْتَ يُؤْخَذُ بِبَيْتِ الْمُدْعَى) لِأَنَّهُ خَارِجٌ، وَبَيْتُ الْخَارِجِ تَرْجِعُ عَلَى بَيْتِ ذِي الْبَيْدِ (وَإِنْ كَانَ قَبْلَ الْبِشْهَادِ عَلَى الْقَبْضِ تَحَالَفًا وَتَرَادًا، وَكَذَا إِذَا اخْتَلَفَا فِي الْمَحْدُودِ وَأَقَامَا الْبَيْتَ يَقْضَى لِكُلِّ وَاحِدٍ بِالْجُزْءِ الَّذِي هُوَ فِي يَدِ صَاحِبِهِ) (وَإِنْ قَامَتَا لِأَحَدِهِمَا بَيْتٌ قُضِيَ لَهُ، وَإِنْ لَمْ تَقُمْ لِرَاحِدٍ مِنْهُمَا تَحَالَفًا) كَمَا فِي الْبَيْعِ.

### ترجمہ

اور جب دو شرکاء کے درمیان مکان کو تقسیم کیا ہے اور ان میں سے ہر ایک کو اس کا حصہ مل گیا ہے۔ اس کے بعد ان میں سے ایک نے دوسرے کے قبضہ میں مکان کا دعویٰ کیا ہے کہ وہ مکان اس کو تقسیم میں ملا تھا اور دوسرا اس کا انکار ہے تو ایسے مدعی کو گواہی پیش کرنا ہوگی۔ اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ اور جب ان دونوں نے شہادت قائم کر دی ہے تو مدعی کی شہادت کا اعتبار کیا جائے گا۔ کیونکہ مدعی خارج ہے اور خارج کی گواہی قاضی کی گواہی پر ترجیح یافتہ ہوتی ہے۔ اور جب اس نے یہ دعویٰ قبضہ کے اقرار سے قبل کیا ہے تو وہ دونوں قسم اٹھائیں گے۔ اور ایک دوسرے پر قسم کو پھر دیں گے۔ اور اسی طرح جب دو شرکاء نے حدود کے بارے میں اختلاف کیا ہے اور دونوں نے شہادت قائم کر دی ہے تو ان میں سے ہر ایک حصے کیلئے فیصدہ کیا جائے گا اور جو کچھ اس

کے شریک کے قبضہ میں ہے۔ اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ اور جب ان میں سے کسی ایک نے ایک شہادت کو قائم کر دیا تو اسی کیلئے فیصلہ کر دیا جائے گا اور جب کسی کیلئے بھی کوئی شہادت قائم نہ ہوگی وہ دونوں قسم اٹھائیں گے جس طرح بیع کے حکم میں ہوا کرتا ہے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مکان دو حصوں میں مشترک تھا دونوں نے اسے ہانت لیا پھر ایک یہ دعویٰ کرتا ہے کہ یہ کمرہ جو میرے شریک کے پاس ہے یہ میرے حصہ کا ہے اور دوسرا اس سے انکاری ہے تو مدعی کے ذمہ گواہ پیش کرنا ہے اور اگر دونوں نے گواہ پیش کیے تو مدعی کے گواہ مقبول ہوں گے اور اگر قبضہ کرنے پر گواہ نہ کیے ہوں تو دونوں پر حلف ہے اور اس صورت میں اگر دونوں نے قسمیں کھالیں تو تقسیم فرم کر دی جائے گی۔ اسی طرح اگر حدود میں اختلاف ہو مثلاً ایک یہ کہتا ہے کہ یہ حد میری تھی جو اس کے حصہ میں جا پڑی اور دوسرا بھی یہی کہتا ہے کہ یہ حد میری تھی جو اس کے حصہ میں چلی گئی اگر دونوں گواہ پیش کریں تو ہر ایک کے گواہ اس کے حق میں معتبر ہیں جو اس کے قبضہ میں نہ ہو اور اگر فقط ایک نے گواہ پیش کیے تو اسی کے موافق فیصلہ ہوگا اور کسی نے بھی گواہ نہیں پیش کیے تو دونوں پر حلف ہے۔

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ تقسیم کو توڑا جاسکتا ہے یعنی شرکا نے اپنی رضامندی سے تقسیم کر لی اس کے بعد یہ چاہتے ہیں کہ یہ چیزیں شرکت میں رہیں یہ ہو سکتا ہے۔ (در مختار، کتاب قسمہ، بیروت)





## ﴿یہ فصل حقدار ہونے کے بیان میں ہے﴾

معین حصے سے حقدار نکل آنے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا اسْتَحَقَّ بَعْضُ نَصِيبِ أَحَدِهِمَا بِعَيْنِهِ لَمْ تَفْسَخِ الْقِسْمَةُ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَرَجَعَ بِحَصَّةِ ذَلِكَ فِي نَصِيبِ صَاحِبِهِ .

وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ : تَفْسَخُ الْقِسْمَةُ ) قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ : ذَكَرَ الْإِخْتِلَافَ فِي اسْتِحْقَاقِ بَعْضِ بَعِيْنِهِ ، وَهَكَذَا ذَكَرَ فِي الْأَسْرَارِ .

وَالصَّابِحُ أَنَّ الْإِخْتِلَافَ فِي اسْتِحْقَاقِ بَعْضِ شَائِعٍ مِنْ نَصِيبِ أَحَدِهِمَا ، فَأَمَّا فِي اسْتِحْقَاقِ بَعْضٍ مُعَيَّنٍ لَا تَفْسَخُ الْقِسْمَةُ بِالْإِجْمَاعِ ، وَلَوْ اسْتَحَقَّ بَعْضُ شَائِعٍ فِي الْكُلِّ تَفْسَخُ بِالِاتِّفَاقِ ، فَهَذِهِ ثَلَاثَةٌ أَوْجِبُ .

ترجمہ

فرمایا اور جب شرکاء میں سے کسی ایک کے معین کردہ حصے سے بعض حصے کا کوئی حقدار نکل آیا ہے تو امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک ان کی تقسیم کو فسخ نہ کیا جائے گا۔ اور وہ شریک اس حصے کے مطابق اپنے شرکاء سے واپس لے گا۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ تقسیم کو فسخ کر دیا جائے گا۔ مصنف علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ قدوری نے بعض معین حصے کے حقدار میں اختلاف کو ذکر کیا ہے اور اسرار میں بھی اسی طرح ذکر کیا گیا ہے۔ مگر صحیح یہ ہے کہ جب شرکاء میں سے کسی ایک کے حصے کے کچھ شائع کا حقدار نکل آنے میں اختلاف ہے۔

لیکن ہر حالت میں معین کے حقدار کی صورت میں بہ اتفاق تقسیم نہ ہوگی۔ اور جب وہ کل شائع میں سے بعض کا حقدار نکلا ہے بہ باجماع تقسیم کو فسخ کر دیا جائے گا۔ اور ساری تین صورتیں جتنی ہیں۔

شرح

اور جب تقسیم ہو جانے کے بعد استحقاق ہوا یعنی کسی دوسرے شخص نے اس میں اپنی ملک کا دعویٰ کیا اس کی تین صورتیں ہیں۔ ایک حصہ میں جزو معین کا دعویٰ کرتا ہے کہ یہ چیز میری ہے یا جزو شائع کا دعویٰ کرتا ہے کہ اس کے حصہ میں نصف یا تہائی میری

ہے یا کل میں جز و شائع کا مدی ہے یعنی پوری جائیداد میں مثلاً نصف یا تہائی کا مدی ہے۔ پہلی صورت میں کہ فقط ایک کے حصہ میں جز و میں کا اشتقاق کرتا ہے اس میں تقسیم کو صحیح نہیں کیا جائے گا بلکہ مستحق نے جتنا اپنا ثابت کر دیا اس کو دے دیا جائے اور باقی (6) اس کا ہے جس کے حصہ میں تھا اور اس کے حصہ میں جو کی پڑی اسے شریک کے حصہ میں سے اتنی وراثت دے جائے کہ اس کا حصہ سہام کے موافق ہو جائے دوسری صورت میں کہ ایک کے حصہ میں جز و شائع کا مدی ہے اس میں حصہ والے کا اختیار ہے کہ مستحق کو دینے کے بعد جو کی پڑی ہے وہ شریک کے حصہ میں سے لے لے یا تقسیم توڑا کر از سر نو تقسیم کرے یا اس صورت میں ہے کہ اشتقاق سے پہلے اس میں کا کچھ صحیح نہ کیا ہو ورنہ تقسیم نہیں توڑی جائے گی بلکہ اپنے حصہ کی قدر شریک کے حصہ میں سے لے سکتا ہے و بس۔ تیسری صورت میں کہ کل میں جز و شائع کا مدی ہے تقسیم صحیح کر دی جائے اور ان تینوں یعنی مستحق اور دونوں شریکوں کے مابین از سر نو تقسیم کی جائے گی۔

تقسیم کے بعد حقدار کل آنے میں فقہی اختلاف کا بیان

وَلَمْ يَذْكُرْ قَوْلَ مُحَمَّدٍ ، وَذَكَرَهُ أَبُو سُلَيْمَانَ مَعَ أَبِي يُوسُفَ وَأَبُو حَفْصٍ مَعَ أَبِي حَنِيفَةَ وَهُوَ الْأَصَحُّ .

لِأَبِي يُوسُفَ أَنَّ بَاسِئِ حَقَّاقٍ بَعْضُ شَائِعٍ ظَهَرَ شَرِيكَ ثَالِثَ لَهْمَا ، وَالْقِسْمَةُ بِذَوْنِ رِضَاهُ بِاطِلَةٍ ، كَمَا إِذَا اسْتَحَقَّ بَعْضُ شَائِعٍ فِي النَّصِيبَيْنِ ، وَهَذَا لِأَنَّ بَاسِئِ حَقَّاقٍ جُزْءٌ شَائِعٍ يَنْعَدُّ مَعْنَى الْقِسْمَةِ وَهُوَ الْإِفْرَازُ لِأَنَّهُ يُوجِبُ الرُّجُوعَ بِحَصَّتِيهِ فِي نَصِيبِ الْآخَرِ شَائِعًا ، بِخِلَافِ الْمُعَيَّنِ .

وَلَهْمَا أَنَّ مَعْنَى الْإِفْرَازِ لَا يَنْعَدُّ بِاسِئِ حَقَّاقٍ جُزْءٌ شَائِعٍ فِي نَصِيبِ أَحَدِهِمَا وَلِهَذَا جَازَتْ الْقِسْمَةُ عَلَى هَذَا الْوَجْهِ فِي الْإِنْتِدَاءِ بِأَنَّ كَانَ النِّصْفُ الْمُقَدَّمُ مُشْتَرَكًا بَيْنَهُمَا وَبَيْنَ ثَالِثٍ وَالنِّصْفُ الْمُؤَخَّرُ بَيْنَهُمَا لَا شَرِيكَ لِيُغَيَّرَ هُمَا فِيهِ فَانْتَسَمَا عَلَى أَنَّ لَا أَحَدَهُمَا مَا لَهُمَا مِنَ الْمُقَدَّمِ وَرُبْعُ الْمُؤَخَّرِ يَجُوزُ فَكَذَا فِي الْإِنْتِهَاءِ وَصَارَ كَمَا اسْتَحَقَّاقٍ شَيْءٌ مُعَيَّنٌ ، بِخِلَافِ الشَّائِعِ فِي النَّصِيبَيْنِ لِأَنَّهُ لَوْ بَقِيَ الْقِسْمَةُ لَنْتَضَرَ الثَّالِثُ بِتَفَرُّقِ نَصِيبِهِ فِي النَّصِيبَيْنِ ، أَمَّا هَاهُنَا لَا ضَرَرَ بِالْمُسْتَحَقِّ فَافْتَرَقَا ،

ترجمہ

امام قدوری علیہ الرحمہ امام محمد علیہ الرحمہ کے قول کو ذکر نہیں کیا ہے بلکہ ابوسلیمان نے ان کے قول کو امام ابویوسف علیہ الرحمہ

کے قول کے ساتھ ذکر کیا ہے۔ اور ابو حفص نے امام اعظم رضی اللہ عنہ کے ساتھ ذکر کیا ہے اور زیادہ صحیح بھی یہی ہے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کی دلیل یہ ہے کہ کچھ شائع میں حقدار ان دونوں شرکا کا ایک تیسرا حصہ دار کُل آیا ہے اور اسکی رضا مندی کے ساتھ تقسیم باطل ہے جس طرح یہ مسئلہ ہے کہ جب دونوں حصوں میں سے کچھ شائع حقدار کُل آئیں۔ اور اسکی دلیل یہ بھی ہے کہ شائع سے حقدار کُل آنے کے سبب سے تقسیم کے حکم میں افراز یعنی الگ ہونا نہیں پایا گیا۔ اور ایسا حقدار ہونا یہ شیوع کے طرز پر حصے کی مقدار کے مطابق دوسرے کے حصے میں رجوع کو ثابت کرتا ہے جبکہ محسن میں ایسا نہیں ہے۔

طرفین کی دلیل یہ ہے کہ ان دونوں میں سے کسی ایک کے حصے میں شائع جز کے حقدار ہونے کے سبب سے الگ ہونے کا معنی ختم نہیں ہوا ہے کیونکہ اسی دلیل کے سبب تو ابتدائی طور پر تقسیم کرنا جائز ہے۔ کہ نصف پہلے شریکین اور ثالث کے درمیان مشترک ہو اور نصف صرف مؤخر شریکین کے درمیان مشترک ہو اور اس میں سے ان کے سوا کسی اور کی شرکت نہ ہو اور یہ دونوں اس طرح تقسیم کریں گے۔ جتنا ان کے حصے میں آئے گا۔ اور اس میں سے ایک کیلئے مقدم اور چوتھائی مؤخر ہو تو یہ درست ہے پس اسی طرح اس کی انتہاء میں بھی درست ہو جائے گا اور یہ چیز معین کے حقدار ہونے کی طرح ہے۔ بہ خلاف دونوں کے حصوں میں شائع والی حالت کے کیونکہ جب تقسیم باقی رہ گئی ہے تو وہ ثالث کے حصوں میں تقسیم ہو جانے کے سبب سے اس کو نقصان نہ ہوگا البتہ یہاں پر جو مسئلہ ہے تو یہاں حقدار کا کوئی نقصان نہیں ہے پس دونوں مسائل الگ الگ ہیں۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ استحقاق کی ایک صورت یہ بھی ہے وہ یہ کہ ہر ایک کے حصہ میں مستحق نے اپنا حصہ ثابت کر دیا اس کی دو صورتیں ہیں۔ ایک یہ کہ ہر ایک کے حصہ میں اس نے جزو شائع ثابت کیا اس کا حکم یہ ہے کہ تقسیم فتح کر دی جائے۔ دوسری صورت یہ ہے کہ دونوں میں جزو معین ثابت کرے اس کا حکم یہ ہے کہ دونوں کے حصوں میں اس کا جو کچھ ہے اگر برابر ہے جب تو ظاہر ہے کہ مستحق کے لئے لینے کے بعد ہر ایک کے پاس جو کچھ بچا وہ بقدر حصہ ہے لہذا نہ تقسیم توڑی جائے گی نہ رجوع کا حکم دیا جائے گا اور اگر مستحق کا حق ایک کے حصہ میں زائد ہے دوسرے کے حصہ میں کم تو اس زائد کی زیادتی کا اعتبار ہوگا کہ اسی کے حساب سے کم والے کے حصہ میں رجوع کرے گا۔ (در مختار، کتاب قسمة، بیروت)

ایک شریک کا مکان میں ثلث کو مقدم کرنے کا بیان

وَصَوْرُ الْمَسْأَلَةِ : إِذَا أَخَذَ أَحَدُهُمَا الثُّلُثَ الْمَقْدَمَ مِنَ الدَّارِ وَالْآخَرُ الثَّلَاثِينَ مِنَ الْمُؤَخَّرِ وَقِيمَتُهُمَا سَوَاءٌ ثَمَّ اسْتَحَقَّ

نِصْفَ الْمَقْدَمِ ، فَبَعْدَهُمَا إِنْ شَاءَ تَقْضَى الْقِسْمَةُ كُلَّمَا لَعِبَ التَّشْقِيقُ ، وَإِنْ شَاءَ رَجَعَ عَلَى صَاحِبِهِ بِرُبْعٍ مَا لِيَ يَدِهِ مِنَ الْمُؤَخَّرِ ، لِأَنَّهُ لَوْ اسْتَحَقَّ كُلُّ الْمَقْدَمِ رَجَعَ بِنِصْفِ مَا

فِي يَدِهِ ، فَإِذَا اسْتَحَقَّ النِّصْفَ رَجَعَ بِنِصْفِ النِّصْفِ وَهُوَ الرَّبْعُ اِغْتِيَارًا لِلْجُزْءِ بِالنَّكْلِ ،  
وَلَوْ بَاعَ صَاحِبُ الْمُقَدَّمِ نِصْفَهُ ثُمَّ اسْتَحَقَّ النِّصْفَ الْبَاقِيَ شَاتِعًا رَجَعَ بِرَبْعٍ مَا فِي يَدِ  
الْآخَرِ عِنْدَهُمَا لَمَّا ذَكَرْنَا وَسَقَطَ خِيَارُهُ بِبَيْعِ الْبَعْضِ وَعِنْدَ أَبِي يُوسُفَ : مَا فِي يَدِ  
صَاحِبِهِ بَيْنَهُمَا نِصْفَانِ وَيُضْمَنُ قِيَمَةَ نِصْفٍ مَا بَاعَ لِصَاحِبِهِ لِأَنَّ الْقِسْمَةَ تَنْقَلِبُ قَابِلَةً  
عِنْدَهُ ، وَالْمَقْبُوضُ بِالْعَقْدِ الْفَاسِدِ مَمْلُوكٌ فَتَقْدُّ الْبَيْعُ فِيهِ وَهُوَ مَضْمُونٌ بِالْقِيَمَةِ  
فَيُضْمَنُ نِصْفَ نِصْفِ صَاحِبِهِ .

ترجمہ

اور جب ایک شریک نے مکان میں ٹکٹ کو مقدم کیا ہے اور دوسرے نے مؤخر کرتے ہوئے دو ٹکٹ حاصل کر لیے ہیں اور ان  
دونوں کی قیمت برابر ہے اور اس کے بعد مقدم میں نصف کا کوئی حقدار نکل آیا ہے تو طرفین کے نزدیک جب وہ چاہے تقسیم کو ختم  
کر دے گا کہ عیب دور ہو جائے۔ اور جب وہ چاہے تو اپنے شریک پر چوتھائی کا رجوع کرے جو اس کے شریک کے قبضہ میں ہے۔  
کیونکہ جب سارا مقدم حقدار کا نکل آتا تو وہ شریک کے قبضہ والے میں نصف پر رجوع کرنے والا ہوتا۔ اور جب نصف حقدار کا نکل  
ہے تو یہ اس شریک پر نصف کا نصف یعنی چوتھائی سے رجوع کرے گا۔ اور جز کو کل پر قیاس کیا جائے گا۔

اور جب مقدم نے اپنا نصف حصہ بیچ دیا ہے اور اس کے بعد بقیہ نصف کا حقدار نکل آیا ہے تو یہ بھی دوسرے قبضہ والے شریک  
سے نصف میں رجوع کرے گا طرفین کے نزدیک یہی ہے۔ اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔

اور بعض کی فروخت پر اس کا اختیار ساقط ہو جائے۔ امام ابو یوسف علیہ الرحمہ کے نزدیک جو کچھ اس کے ساتھی کے قبضہ میں  
ہے وہ ان دونوں کے درمیان نصف نصف ہوگا۔ اور شریک بائع اپنے ساتھی کیلئے فروخت کردہ میں نصف قیمت کا ضامن ہوگا کیونکہ  
ان کے نزدیک تقسیم فاسد ہو چکی ہے۔ اور قاسد عقد کے سبب قبضہ والی چیز مملوک ہو جاتی ہے پس اس میں بیع نافذ ہو جائے گی اور بیع  
قیمت کی ضمان کو لازم کرنے والی ہے پس وہ شریک ساتھی کیلئے نصف قیمت کا ضامن بن جائے گا۔

شرح

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب تقسیم میں ایک شریک نے بیع یا ہبہ یا صدقہ کی شرط کی یعنی اس شرط پر تقسیم کرتا  
ہوں کہ میرا یہ مکان یا مکان مشترک میں جو میرا حصہ ہے تم خرید لو یا فلاں چیز مجھ کو ہبہ یا صدقہ کرو یہ تقسیم فاسد ہے۔ تقسیم فاسد میں  
قبضہ کرنے سے ملک حاصل ہو جائے گی اور تصرفات نافذ ہوں گے۔ اور جب مکان مشترک کی اس طرح تقسیم ہوئی کہ ایک شریک  
پکی زمین لے گا اور دوسرا ساری عمارت لے گا زمین اس کو بالکل نہیں ملے گی اس کی تین صورتیں ہیں۔ ایک یہ کہ جس کے حصہ میں  
عمارت آئی اس سے شرط یہ ٹھہری ہے کہ عمارت کھود کر نکال لے گا یہ صورت جائز ہے۔ دوسری صورت یہ کہ عمارت کھودنے یا نہ

کھودنے کا کوئی ذکر نہیں ہوا یہ بھی جائز ہے۔ تیسری صورت یہ ہے کہ عمارت باقی رکھنے کی شرط ہے اس صورت میں تقسیم فاسد ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب قسمہ، بیروت)

تقسیم کے بعد ترکہ میں دین محیط کے ظاہر ہونے کا بیان

قَالَ (وَلَوْ وَقَعَتْ الْقِسْمَةُ ثُمَّ ظَهَرَ فِي التَّرِكَةِ دَيْنٌ مُحِيطٌ رُدَّتِ الْقِسْمَةُ) لِأَنَّهُ يَمْنَعُ وَقُوعَ الْمِلْكِ لِلْوَثِيقِ، وَكَذَا إِذَا كَانَ غَيْرَ مُحِيطٍ لِيَتَّخِذَ حَقُّ الْغُرَمَاءِ بِالتَّرِكَةِ، إِلَّا إِذَا بَقِيَ مِنَ التَّرِكَةِ مَا يَبْقَى بِاللَّذِينَ وَرَاءَ مَا قَسَمَهُ لِأَنَّهُ لَا حَاجَةَ إِلَى نَقْضِ الْقِسْمَةِ فِي لِيَسْمَعُوا حَقَّهُمْ، وَلَوْ أَبْرَأَهُ الْغُرَمَاءُ بَعْدَ الْقِسْمَةِ أَوْ أَذَاهُ الْوَرَثَةُ مِنْ مَالِهِمْ وَاللَّذِينَ مُحِيطٌ أَوْ غَيْرَ مُحِيطٍ جَارَتْ الْقِسْمَةُ لِأَنَّ الْمَانِعَ قَدْ زَالَ.

ترجمہ

اور جب تقسیم ہو چکی ہے اور اس کے بعد ترکہ میں قرض محیط ظاہر ہو گیا تو تقسیم کو رد کر دیا جائے گا کیونکہ وہ قرض مالک سے اسکی ملکیت کو روکنے والا ہے۔ اور اسی طرح جب قرض غیر محیط ہے تو ترکہ کے ساتھ حق غرماء کے متعلق ہونے کے سبب سے رد کر دیا جائے گا۔ ہاں البتہ جب ترکہ سے اس قدر بچ جائے جو قرض کیلئے کافی ہے اور اس مقدار کے سوا جس کو تقسیم کیا گیا ہے اس کیلئے اب قرض خواہوں کا حق مکمل کرنے کیلئے تقسیم کو توڑ دینے کی کوئی ضرورت نہیں ہے۔

شرح

اور جب ترکہ کی تقسیم کے بعد معلوم ہوا کہ میت کے ذمہ دین ہے تو تقسیم توڑ دی جائے گی کیونکہ اگر دین پورے ترکہ کی برابر ہے جب تو ظاہر ہے کہ یہ ترکہ وارثوں کی بلکہ ہی نہیں تقسیم کیونکر کریں گے اور اگر دین پورے ترکہ سے کم ہے جب بھی توڑی جائے کہ ترکہ کے ساتھ دوسروں کا حق متعلق ہے ہاں اگر میت کا متروک اس کے علاوہ بھی ہے جس سے دین ادا کیا جاسکتا ہے تو جو کچھ تقسیم ہو چکا ہے اس کی تقسیم باقی رہے گی۔ اگر دین پورے ترکہ کی برابر تھا مگر جن کا تھا انہوں نے معاف کر دیا وارثوں نے اپنے مال سے دین ادا کر دیا تو ان صورتوں میں تقسیم نہ توڑی جائے کہ وہ سب ہی باقی نہ رہا۔

تقسیم کے بعد قرض خواہوں کو میت کو قرض سے بری کرنے کا بیان

وَلَوْ ادَّعَى أَحَدُ الْمُتَقَسِّمِينَ دَيْنًا فِي التَّرِكَةِ صَحَّ دَعْوَاهُ لِأَنَّهُ لَا تَنَاقُضَ، إِذَا الدَّيْنُ يَتَعَلَّقُ بِالْمَعْنَى وَالْقِسْمَةُ تَصَادِفُ الصُّورَةَ، وَلَوْ ادَّعَى عَيْنًا بِأَيِّ سَبَبٍ كَانَ لَمْ يُسْمَعْ لِلتَّنَاقُضِ، إِذَا الْإِقْدَامُ عَلَى الْقِسْمَةِ اعْتِرَافٌ بِكَوْنِ الْمَقْسُومِ مُشْتَرَكًا.

ترجمہ

اور جب تقسیم ہو جانے کے بعد قرض خواہوں نے میت کو قرض سے بری کر دیا ہے یا اس کے ورثاء نے اپنے اموال سے اس کا قرض اتار دیا ہے اگرچہ وہ دین محیط ہے یا غیر محیط ہے۔ تو تقسیم درست ہو جائے گی۔ کیونکہ مانع قسّم ہو چکا ہے۔ اور جب تقسیم کرنے والوں میں سے کسی نے قرض کا دعویٰ کیا ہے تو اس کا دعویٰ درست ہوگا کیونکہ کوئی تاقض نہیں ہے اور دین کا تعلق معنی ترکہ سے ہے جبکہ تقسیم کی صورت یہ بھی ترکہ سے ملتی ہے۔ اور جب کسی شخص نے عین کا دعویٰ کر دیا ہے اگرچہ وہ کسی سبب سے عین کیوں نہ ہو تو تاقض کے سبب اس کا دعویٰ درست نہ ہوگا کیونکہ تقسیم سے مقدم کرنا یہ وراثت کے مشترکہ ہونے کا اعتراف بن چکا ہے۔

تقسیم کرنے والوں میں سے ایک کا دعویٰ دین کرنے کا بیان

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ کہتے ہیں اور جن دفعوں نے تقسیم کی ان میں ایک نے یہ دعویٰ کیا کہ ترکہ میں دین ہے اس کا یہ دعویٰ مسوم ہوگا تاقض قرار دے کر دعویٰ کو رد کر دیا جائے۔ ہاں جن چیزوں کی تقسیم ہوئی ان میں سے کسی حصّہ چیز کا دعویٰ کرتا ہے کہ یہ میت کی متروکہ نہیں ہے بلکہ میری ہے اور اس کا سبب کچھ بھی بتائے مثلاً میں نے میت سے خریدی ہے یا اس نے بہن کی بہر حال یہ دعویٰ نامسوم ہے کہ اس چیز کو تقسیم میں داخل کرنا یہ مشترکہ ہونے کا اقرار ہے پھر اپنی بتانا اس کے منافی ہے لہذا یہ دعویٰ قابلِ سماعت نہیں۔

ایک شخص مراد اور اس نے کسی کو وصی مقرر کیا ہے اور ترکہ میں دین غیر متفرق ہے وصی سے ورثہ یہ کہتے ہیں کہ ترکہ میں سے بقدر دین ہمارے باقی کو ان میں تقسیم کر دے وصی کو یہ اختیار ہے کہ تقسیم نہ کرے بلکہ بقدر دین مشاع فروخت کر دے۔ میت نے دفعوں کو وصی کیا ہے دونوں نے مال کو تقسیم کر کے بعض ورثہ کا مال ایک نے رکھا اور بعض کا دوسرے نے یہ جائز نہیں۔ اور اسی طرح ایک وصی کی عدم موجودگی میں دوسرے نے ورثہ کے مقابل میں تقسیم کی یہ بھی ناجائز ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب قسم، ہیروت)

میت کا ترکہ ورثہ نے تقسیم کیا اور ان وارثوں میں اس کی عورت بھی ہے قسم کے بعد عورت نے دین سمر کا دعویٰ کیا اور گواہوں سے عہد کر دیا تقسیم تو ردی جائے گی اسی طرح اگر کسی وارث نے ترکہ میں دین کا دعویٰ کیا اس کا دعویٰ صحیح ہے اس پر گواہ لیے جائیں گے اور ثابت ہونے پر تقسیم تو ردی جائے گی۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب قسم، ہیروت)

میت کا دین دوسروں کے ذمہ تھا یہ دین وعین یعنی جو کچھ ترکہ موجود ہے دونوں کو تقسیم کیا مثلاً یوں کہ یہ وارث یہ چیز لے اور یہ دین جو فلاں کے ذمہ ہے اور وہ وارث یہ چیز اور یہ دین لے جو فلاں کے ذمہ ہے یہ تقسیم دین وعین دونوں میں باطل اور اگر اعیان جنی جو چیزیں موجود ہیں ان کو تقسیم کر کے پھر دین کی تقسیم کی تو عین کی تقسیم صحیح ہے اور دین کی باطل۔ دین کی تقسیم باطل ہونے کا یہ نتیجہ ہوگا کہ ایک مدیون سے دین وصول ہوا تو وہ تنہا اسی کا نہیں ہوگا جس کے حصہ میں کر دیا گیا تھا بلکہ دوسرے ورثہ بھی اس میں شریک ہوں گے۔

تین بھائی ہیں جن کو اپنے باپ سے زمین میراث میں ملی ان میں سے ایک کا انتقال ہوا اس نے ایک لڑکا چھوڑا اس لئے اس کے دونوں چچاؤں کے مابین زمین تقسیم ہوئی یہ لڑکا تقسیم کے بعد یہ کہتا ہے کہ میرے دادا نے جو مورث اعلیٰ تھا اس نے اس میں ایک ٹکٹ کی میرے لیے وصیت کی تھی اور تقسیم کو باطل کرنا چاہتا ہے اس کی یہ بات نامعتبر ہے کہ تناقض ہے اور اگر یہ کہتا ہے کہ میرے باپ کے ذمہ میراث میں ہے یہ بات سنی جائے گی اور گواہ لیے جائیں گے اگر گواہوں سے ذین ثابت ہو جائے تو تقسیم توڑ دی جائے گی۔ اس صورت میں چچا یہ نہیں کہہ سکتے کہ ذین تمہارے باپ کے ذمہ ہے اس کا حصہ جو تمہیں ملا تم کو اختیار ہے کہ اسے ذین میں فروخت کر لو یا اپنے پاس رکھو تمہارا ذین تمہارے دادا کے ذمہ نہیں کہ پوری جائیداد سے ذین وصول کیا جائے لہذا تقسیم کے توڑنے میں کوئی فائدہ نہیں کیونکہ یہ لڑکا کہہ سکتا ہے کہ تقسیم توڑنے میں فائدہ یہ ہے کہ مشترک چیز میں جو حصہ ہوتا ہے اس کی قیمت کبھی زیادہ ہوتی ہے اور تقسیم کے بعد وہ قیمت نہیں رہتی لہذا میرا یہ فائدہ ہے کہ تقسیم نہ رہنے کی صورت میں میرے باپ کی مالیت زیادہ دامنوں میں فروخت ہوگی۔ (فتاویٰ ہندویہ، کتاب قسم، بیروت)

## فصل فی التَّحَايَاةِ

## ﴿یہ فصل تقسیم منافع کے بیان میں ہے﴾

فصل مہایات کی فقہی مطابقت کا بیان

اس فصل کی فقہی مطابقت واضح ہے کیونکہ کسی چیز کا نفع اس کی تجارت یا اس کے کاروبار یا اسی طرح اس کام کے انجام کو پہنچ جانے کے بعد ہی حاصل ہوا کرتا ہے۔ اور اسی طرح کسی چیز میں حق ثابت ہو جانے کے بعد نفع ثابت ہوتا ہے۔

مہایات کا فقہی مفہوم

علامہ ابن محمود ہارثی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ کبھی ایسا بھی ہوتا ہے کہ مشترک چیز کو تقسیم نہ کریں اس کو مشترک ہی رکھیں اور ہر ایک شریک نوبت اور باری کے ساتھ اس چیز سے نفع اٹھائے اسے اصطلاح فقہاء میں مہایاۃ اور تہاۃ کہتے ہیں۔ اس طور پر نفع اعضا شریعا جائز ہے بلکہ اگر بعض شریک قاضی کے پاس اس کی درخواست کریں اور دوسرے شریک انکار کریں تو قاضی ان کو مہایاۃ پر مجبور کرے گا۔ بہتے اگر بعض مہایاۃ کو چاہیں اور دوسرے تقسیم کرنا چاہیں تو قاضی تقسیم کا حکم دے گا کہ تقسیم کا مرتبہ مہایاۃ سے بڑھ کر ہے۔

(عناہ شرح الہدایہ، کتاب قسمہ، بیروت)

احسان کے طور پر مہایات کے جواز کا بیان

المُهَايَاةُ جَائِزَةٌ اسْتِحْسَانًا لِلْحَاجَةِ إِلَيْهِ ، إِذْ قَدْ يَتَعَذَّرُ الْاجْتِمَاعُ عَلَى الْإِنْفَاعِ فَالْقِسْمَةُ الْقِسْمَةُ ، وَلِهَذَا يَجْرِي فِيهِ جَبْرُ الْقَاضِي كَمَا يَجْرِي فِي الْقِسْمَةِ ، إِلَّا أَنَّ الْقِسْمَةَ أَقْوَى مِنْهُ فِي اسْتِكْمَالِ الْمَنْفَعَةِ لِأَنَّهُ جَمْعُ الْمَنَافِعِ فِي زَمَانٍ وَاحِدٍ ، وَالتَّهَائُؤُ جَمْعٌ عَلَى النَّعَاقِبِ ، وَلِهَذَا لَوْ طَلَبَ أَحَدُ الشَّرِيكَيْنِ الْقِسْمَةَ وَالْآخَرُ الْمُهَايَاةَ يَقْسِمُ الْقَاضِي لِأَنَّهُ أَبْلَغُ فِي التَّكْمِيلِ .

وَلَوْ رَفَعَتْ فِيمَا يَحْتَمِلُ الْقِسْمَةَ ثُمَّ طَلَبَ أَحَدُهُمَا الْقِسْمَةَ يَقْسِمُ وَتَبْطُلُ الْمُهَايَاةُ لِأَنَّهُ أَبْلَغُ ، وَلَا يَبْطُلُ التَّهَائُؤُ بِمَوْتِ أَحَدِهِمَا وَلَا بِمَوْتِهِمَا لِأَنَّهُ لَوْ انْقَضَ لَأَسْتَأْنَفَهُ الْحَاكِمُ فَلَا فَايِدَةَ فِي النِّقْصِ ثُمَّ الْإِسْتِنَافُ .



ترجمہ

اور مہایات یہ بطور اقسامان جائز ہیں کیونکہ اس کی ضرورت پڑتی ہے۔ کیونکہ نفع پر کوئی اجتماع کیا جائے یہ مشکل ہے پس یہ تقسیم کے مشابہ ہو جائے گا اور اسی سبب سے تقسیم کی طرح اس میں بھی قاضی کا جبر چلنے والا ہے۔ لیکن نفع کو مکمل کرنے کیلئے مہایات کی تقسیم زیادہ مضبوط ہے کیونکہ تقسیم میں ایک ہی زمانے میں نفع کو جمع کرنا ہے جبکہ مہایات میں ایک کے بعد دوسرے کا ہونا ہے اسی دلیل کے سبب سے کہ جب شرکاہ میں سے ایک نے تقسیم کا مطالبہ کیا ہے اور دوسرے نے مہایات کا مطالبہ کیا ہے تو قاضی تقسیم کر دے گا کیونکہ تقسیم مکمل کرنے میں زیادہ اہلیت رکھنے والی ہے۔ اور جب تقسیم کا احتمال رکھنے والی چیز مہایات بن جائے اور اس کے بعد شرکاہ میں سے کسی نے تقسیم کو طلب کیا ہے تو قاضی تقسیم کر دے گا۔ اور مہایات باطل ہو جائیں گی۔ کیونکہ تقسیم زیادہ کامل وہ اور جب شرکاہ میں سے کسی ایک یا دونوں کے فوت ہو جانے کے سبب مہایات باطل نہ ہوں گی کیونکہ مہایات کو جب توڑ دیا جائے تو قاضی نئے سرے سے اس کو جاری کرے گا۔ جبکہ توڑ دینے کے بعد اس کو جاری کرنے میں کوئی قاعدہ نہیں ہے۔

شرح

جو چیز قابل تقسیم ہے اس سے بطور مہایات دونوں نفع ادا ہوا ہے تھے پھر ایک نے تقسیم کی درخواست کی تو تقسیم کر دی جائے گی اور مہایات باطل کر دی جائے گی اور دونوں شریکوں میں سے کوئی مر گیا یا دونوں مر گئے اس سے مہایات باطل نہیں ہوگی بلکہ جو مر گیا اس کا وارث اس کے قائم مقام ہوگا۔

ایک مکان میں شرط رہائش پر مہایات کرنے کا بیان

(وَلَوْ تَهَايَا فِي دَارٍ وَاحِدَةٍ عَلَى أَنْ يَسْكُنَ هَذَا طَائِفَةً وَهَذَا طَائِفَةً أَوْ هَذَا عُلُوًّا وَهَذَا سُفْلًا جَازًا) لِأَنَّ الْقِسْمَةَ عَلَى هَذَا الْوَجْهِ جَائِزَةٌ فَكَذَا الْمُهَيَّاتُ، وَالتَّهَائُ فِي هَذَا الْوَجْهِ الْفَرَاغُ لِجَمِيعِ الْأَنْصِبَاءِ لَا مُبَادَلَةٌ وَلِهَذَا لَا يُشْتَرَطُ فِيهِ التَّأْقِثُ (وَلِكُلِّ وَاحِدٍ أَنْ يَسْتَعِيزَ مَا أَصَابَهُ بِالْمُهَيَّاتِ شَرِطٌ ذَلِكَ فِي الْعَقْدِ أَوْ لَمْ يُشْتَرَطْ) لِحُدُوثِ الْمَنَافِعِ عَلَى مِلْكِهِ (وَلَوْ تَهَايَا فِي عَيْدٍ وَاحِدٍ عَلَى أَنْ يَخْدُمَ هَذَا يَوْمًا وَهَذَا يَوْمًا جَازًا)، وَكَذَا هَذَا فِي الْبَيْتِ الصَّغِيرِ (لِأَنَّ الْمُهَيَّاتَ قَدْ تَكُونُ فِي الزَّمَانِ، وَقَدْ تَكُونُ مِنْ حَيْثُ الْمَكَانِ) وَالْأَوَّلُ مُتَعَيِّنٌ هَاهُنَا (وَلَوْ اخْتَلَفَا فِي التَّهَائُ مِنْ حَيْثُ الزَّمَانِ وَالْمَكَانِ فِي مَحَلٍّ يَحْتَمِلُهُمَا بِأَمْرٍ مِمَّا الْقَاضِي بَأَن يَتَّفِقَا) لِأَنَّ التَّهَائُ فِي الْمَكَانِ أَغْدَلُ وَلِي الزَّمَانِ أَكْمَلُ، فَلَمَّا اخْتَلَفَتِ الْجِهَةُ لَا بُدَّ مِنَ الْإِتْفَاقِ (فَإِنْ اخْتَارَاهُ مِنْ حَيْثُ الزَّمَانِ

يُفَرِّغْ لِي الْيَدَايَةَ نَفْيًا لِلتَّهْمَةِ .

ترجمہ

اور جب شرکاء نے ایک مکان میں اس طرح مہایات کی کہ ایک شریک مکان کے فلاں حصے میں رہے گا۔ جبکہ دوسرا دوسرے حصے میں رہے گا۔ یا ایک فسٹ فلور پر رہے گا جبکہ دوسرا سمنٹ میں رہے گا۔ تو ایسا کرنا صحیح ہے۔ کیونکہ ایسی تقسیم درست ہے۔ لہذا مہایات بھی درست ہو جائے گی۔ اور اس مسئلہ میں باری کا تقرر یہ سارے حصوں کو الگ الگ کرتا ہے۔ نہ کہ مبادلہ ہے۔ اسی دلیل کے سبب اس میں تعین وقت شرط نہیں ہے۔ اور جب شریک کو مہایات سے ملنے والے حصے کو کرائے پر دینے کا اختیار ہے۔ اگرچہ اس کی شرط عقد میں ہو یا نہ ہو۔ کیونکہ منافع اس کی ملکیت میں پیدا ہونے والے ہیں۔

اور جب شرکاء نے ایک غلام کے بارے میں اس طرح باری کا تقرر کیا ہے کہ وہ ایک دن ایک شریک کے پاس رہے گا جبکہ دوسرے دن دوسرے کی خدمت میں رہے گا۔ تو اس طرح جائز ہے۔ اور چھوٹے مکان میں بھی اسی طرح کی مہایات جائز ہے۔ کیونکہ مہایات کا تعین کبھی زمانے سے متعلق ہوتا ہے اور کبھی مکان سے متعلق ہوتا ہے۔ جبکہ یہاں پہلے کا تعین ہو چکا ہے۔ اور جب شرکاء نے زمان و مکان کے احتمال کے سبب مہایات کرنے میں اختلاف کیا ہے تو قاضی ان کو متفق کرنے کا حکم دے گا کیونکہ مکان میں مہایات یہ زیادہ انصاف پر ہے جبکہ زمانے میں مہایات یہ زیادہ مکمل کرنے والے ہیں۔ پس جب جہت تبدیل ہوگئی ہے تو ان کیلئے متفق ہونا لازم ہوگا۔ اور اگر انہوں نے زمانی مہایات کو اختیار کیا ہے تو جہت شروع کرنے میں قرعہ اندازی کی جائے گی۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مہایات کی کئی صورتیں ہیں۔ ایک مکان کے ایک حصہ میں ایک رہتا ہے دوسرے میں دوسرا یا ایک بالا خانہ پر رہتا ہے دوسرا نیچے کی منزل میں، یا ایک مہینہ میں ایک رہے گا دوسرے مہینہ میں دوسرا یا دو مکان ہیں ایک میں ایک رہے گا دوسرے میں دوسرا یا غلام سے ایک دن ایک شخص کام کرائے گا دوسرے دن دوسرا یا دو غلام ہیں ایک سے ایک خدمت لے گا دوسرے سے دوسرا یا مکان کو کرایہ پر دے دیا ایک ماہ کا کرایہ ایک لے گا دوسرے مہینہ کا دوسرا یا دو مکان ہیں ایک کا کرایہ ایک لے گا دوسرے کا دوسرا یہ سب صورتیں جائز ہیں۔ (در مختار، کتاب قسمة، بیروت)

مہایات کے طور پر جو چیز اس کے حصہ میں آئی یہ اس چیز کو کرایہ پر بھی دے سکتا ہے مثلاً اس مکان میں اس کو رہنا ہی ضرور نہیں بلکہ کرایہ پر اودھا سکتا ہے اگرچہ مہایات کے وقت یہ شرط اس نے ذکر نہیں کی ہو کہ میں اس کو کرایہ پر بھی دے سکوں گا۔

دو غلاموں کو خدمت میں مہایات کرنے کا بیان

(وَلَوْ تَهَايْنَا لِي الْعَبْدَيْنِ عَلَى أَنْ يَخْدُمَ هَذَا هَذَا الْعَبْدَ وَالْآخَرَ الْآخَرُ جَزَاءً عِنْدَهُمَا) لِأَنَّ

الْقِسْمَةُ عَلَى هَذَا الْوَجْهِ جَائِزَةٌ عَنْهُمَا جَبْرًا مِنَ الْقَاضِي وَبِالتَّرَاضِي فَكَلَّمَا الْمُهَيَّيَّةَ  
وَقِيلَ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ لَا يَقْسِمُ الْقَاضِي. وَهَكَذَا رَوَى عَنْهُ لِأَنَّهُ لَا يَجْرِي فِيهِ الْجَبْرُ  
عِنْدَهُ.

وَالْأَصَحُّ أَنَّهُ يَقْسِمُ الْقَاضِي عِنْدَهُ أَيْضًا، لِأَنَّ الْمَنَافِعَ مِنْ حَيْثُ الْخِدْمَةِ فَلَمَّا تَفَقَّوَتْ،  
بِخِلَافِ أَعْيَانِ الرِّقَاقِ لِأَنَّهَا تَفَقَّوَتْ تَفَاقُوتًا فَاحِشًا عَلَى مَا تَقَدَّمَ (وَلَوْ تَهَيَّيْنَا فِيهِمَا عَلَى  
أَن نَفْقَهُ كُلَّ عَبْدٍ عَلَى مَنْ يَأْخُذُهُ جَارٌ) اسْتِحْسَانًا لِلْمُسَامَحَةِ فِي إِطْعَامِ الْمَمَالِكِ  
بِخِلَافِ شَرْطِ الْكُسُوفِ لَا يُسَامَحُ فِيهَا.

ترجمہ

اور جب دونوں شرکاء نے دو غلاموں میں اس طرح مہایات کی کہ ایک غلام ایک شریک کی خدمت کرے گا جبکہ دوسرا غلام  
دوسرے شریک کی خدمت کرے گا۔ تو صاحبین کے نزدیک ایسا درست ہے۔ کیونکہ ان کے نزدیک اس طرح کی تقسیم بھی درست  
ہے۔ لہذا قاضی کی جانب سے زبردستی اور ضماندی میں مہایات بھی درست ہوں گی۔ اور ایک قول کے مطابق امام اعظم رضی اللہ  
عنه کے نزدیک قاضی ان کے درمیان تقسیم نہ کرے گا۔ اور امام صاحب سے اسی طرح روایت کیا گیا ہے۔ کیونکہ امام صاحب کے  
ز نزدیک زبردستی درست نہیں ہے۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک صحیح قول یہ ہے کہ قاضی تقسیم کرے گا کیونکہ خدمت کے سبب منافع میں بہت تموزا  
فرق ہوتا ہے۔ جبکہ ایمان رقیق میں ایسا نہیں ہے کیونکہ ان میں بہت زیادہ فرق ہوتا ہے۔ جس طرح اس کا بیان گزر چکا ہے۔  
اور جب ان دونوں نے آپس میں اس شرط کے ساتھ مہایات کی ہیں کہ جو غلام جس مالک کی خدمت کرے گا اس کو کھانا بھی  
وہی کھلائے گا۔ تو غلاموں کو کھلانے کے بارے میں یہ بطور اتحسان جائز ہے جبکہ کپڑے کی شرط لگانے میں یہ حکم نہ ہوگا کیونکہ اس  
میں مفاد والی کوئی بات نہیں ہے۔

شرح

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ غلاموں سے خدمت لینے میں یہ طے ہوا کہ جو غلام جس کی خدمت کریگا اس کا نفقہ  
اس کے ذمہ ہے یہ جائز ہے بلکہ اگر نفقہ کا ذکر نہیں آیا جب بھی اسی کے ذمہ ہے جس کی خدمت کرتا ہے۔

دو چیزیں مشترک ہیں اور دونوں کی منفعت مختلف قسم کی ہے مثلاً ایک مکان اور ایک غلام مشترک ہیں اور مہایات اس طرح ہوں  
کہ ایک سے ایک شریک منفعت حاصل کرے اور دوسرے سے دوسرا یعنی ایک شخص غلام سے خدمت لے اور دوسرا مکان میں  
سکونت کرے یہ بھی جائز ہے۔ (در مختار، کتاب قسم، میر دست)

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ اگر فریقین کی رضامندی سے مہایا ہوتی ہو تو اسے توڑ بھی سکتے ہیں دونوں توڑیں یا ایک، غدر سے ہو یا بلا غدر سب جائز ہے، ہاں اگر تقاضے قاضی سے مہایا ہوتی ہو تو جب تک دونوں راضی نہ ہوں فقط ایک نہیں توڑ سکتا۔ (قادی ہندیہ، کتاب قسم، ہیروت)

دومکانوں میں شرط رہائش پر مہایات کرنے کا بیان

(وَلَوْ تَهَيَّأْنَا فِي دَارَيْنِ عَلَى أَنْ يَسْكُنَ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا دَارًا جَاوِزًا وَيُجْبِرُ الْقَاضِي عَلَيْهِ) وَهَذَا عِنْدَهُمَا ظَاهِرٌ، لِأَنَّ الدَّارَيْنِ عِنْدَهُمَا كَدَارٍ وَاحِدَةٍ. وَلَقَدْ قِيلَ لَا يُجْبِرُ عِنْدَهُ اِغْتِبَارًا بِالْقِسْمَةِ. وَعَنْ أَبِي حَنِيفَةَ أَنَّهُ لَا يَجُوزُ التَّهَيُّؤُ فِيهِمَا أَصْلًا بِالْجَبْرِ لِمَا قُلْنَا، وَبِالتَّقَرُّاضِ لِأَنَّهُ يَبْعُ السُّكْنَى بِالسُّكْنَى، بِخِلَافِ قِسْمَةٍ رَفَعَتْهُمَا لِأَنَّ بَيْعَ بَعْضٍ أَخَذَهُمَا بِبَعْضِ الْآخَرِ جَائِزٌ.

وَجَهُّ الظَّاهِرِ أَنَّ التَّفَاوُتَ يَقُلُّ فِي الْمَنَافِعِ فَيَجُوزُ بِالتَّقَرُّاضِ وَيَجْزِي فِيهِ جَبْرُ الْقَاضِي وَيُغْتَبَرُ الْفَرَاغُ أَمَّا يَكْثُرُ التَّفَاوُتُ فِي اِغْتِبَانِهِمَا فَاعْيَبَ مَبَادِلَهُ.

ترجمہ

اور جب دو مکانوں میں اس شرط کے ساتھ مہایات کی ہیں۔ کہ ان میں سے ہر کوئی ایک مکان میں رہے گا تو یہ بھی درست ہے اور اس پر قاضی کوئی زبردستی نہیں کر سکے گا۔ اور یہ صاحبین کے نزدیک بھی ظاہر ہے۔ کیونکہ دونوں مکان ان کے نزدیک ایک مکان کی طرح ہیں۔ اور یہ بھی کہا گیا ہے کہ امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک بھی قاضی زبردستی نہیں کر سکے گا کیونکہ اس کو تقسیم پر قیاس کیا جائے گا۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ سے یہ بھی روایت ہے کہ دو مکانوں میں مہایات بالکل جائز ہی نہیں ہیں۔ نہ زبردستی کے ساتھ جائز ہے جس کی دلیل ہم بیان کر آئے ہیں اور نہ رضامندی کے ساتھ کیونکہ یہ رہائش کے بدلے میں رہائش کی بیع ہو جائے گی۔ جبکہ ان مکانات کی زمینیں جن کیلئے ایک مکان کے بعض حصے کو دوسرے کے بعض حصے کے ساتھ بیچ دیا جاتا ہے ان میں درست ہے۔ ظاہر الروایت کی دلیل یہ ہے کہ منافع میں فرق بہت ٹھوڑا ہوتا ہے۔ پس یہ رضامندی کے ساتھ جائز ہوگا۔ اور اس میں قاضی کی زبردستی بھی جاری ہوگی۔ اور اس کو الگ بھی مان لیا جائے گا اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ جبکہ ان کے اعیان میں جو زیادہ فرق والا مسئلہ ہے تو اس میں مبادلہ کو تسلیم کر لیا جائے گا۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مکان مشترک کو کرایہ پر دیا گیا اور یہ ٹھہرا ہے کہ باری باری دونوں کرایہ وصول کریں

کے اب اس کا کرایہ زیادہ ہو گیا تو جس کی باری میں کرایہ کی زیادتی ہوئی ہے تب بھی اس کا مستحق نہیں بلکہ اس زیادتی کے دونوں مقدار میں اور اگر دو مکان تھے ایک کا کرایہ ایک لیتا تھا دوسرے کا دوسرا اور ایک مکان کے کرایہ میں اضافہ ہوا تو اس کا کرایہ لیتا تھا یہ زیادتی تب ہی اس کی ہے دوسرا اس میں سے مطالبہ نہیں کر سکتا۔ (درمکار، کتاب قسم، بیروت)

جانوروں میں مہایات کرنے میں فقہی اختلاف کا بیان

(وَفِي الدَّابَّتَيْنِ لَا يَجُوزُ التَّهَائُؤُ عَلَى الرُّكُوبِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَعِنْدَهُمَا يَجُوزُ) اَعْتِبَارًا بِقِسْمَةِ الْأَعْيَانِ. وَلَهُ أَنَّ الْإِسْتِعْمَالَ يَتَّفَاوُتُ بِتَفَاوُتِ الرَّاكِبِينَ لِإِلْتِهَامِهِمْ بَيْنَ حَادِقٍ وَأُخْرَى. وَالتَّهَائُؤُ فِي الرُّكُوبِ فِي ذَاتِيهِ وَاحِدَةٌ عَلَى هَذَا الْخِلَافِ لِمَا قُلْنَا، بِخِلَافِ الْعَبْدِ لِأَنَّهُ يَخْدُمُ بِاخْتِيَارِهِ فَلَا يَتَحَمَّلُ زِيَادَةَ عَلَى طَاقَتِهِ وَالذَّابَّةُ تَحْمِلُهَا. وَأَمَّا التَّهَائُؤُ فِي الْإِسْتِعْمَالِ يَجُوزُ فِي الدَّارِ الْوَاحِدَةِ فِي ظَاهِرِ الرُّوَايَةِ وَلِي الْعَبْدِ الْوَاحِدِ وَالذَّابَّةِ الْوَاحِدَةِ لَا يَجُوزُ.

وَوَجْهُ الْفَرْقِ هُوَ أَنَّ النَّصِيبِينَ، يَتَعَايَنَانِ فِي الْإِسْتِعْمَالِ، وَالْأَعْيَادُ قَائِمَةٌ فِي الْحَالِ. وَالظَّاهِرُ بَقَارُهُ فِي الْمَعَارِ وَتَغْيَرُهُ فِي الْحَيَوَانِ لِيَتَوَالَى أَسْبَابُ التَّغْيَرِ عَلَيْهِ فَتَنُوتُ الْمُعَادَلَةُ.

وَلَوْ زَادَتْ الْعِلَّةُ فِي نَوْبَةِ أَحَدِهِمَا عَلَيْهَا فِي نَوْبَةِ الْآخَرِ يَشْتَرِكَانِ فِي الزِّيَادَةِ لِيَتَحَقَّقَ التَّعْدِيلُ، بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَ التَّهَائُؤُ عَلَى الْمَنَافِعِ فَاسْتَعْلَ أَحَدُهُمَا فِي نَوْبَتِهِ زِيَادَةً، لِأَنَّ التَّعْدِيلَ فِيمَا وَقَعَ عَلَيْهِ التَّهَائُؤُ حَاصِلٌ وَهُوَ الْمَنَافِعُ فَلَا تَضُرُّهُ زِيَادَةُ الْإِسْتِعْمَالِ مِنْ بَعْدُ.

ترجمہ

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک سواری والے جانوروں میں مہایات جائز نہیں ہیں۔ جبکہ صاحبین کے نزدیک اس کو اعیان پر قیاس کرتے ہوئے صحیح کہا گیا ہے۔ امام اعظم رضی اللہ عنہ کی دلیل یہ ہے کہ سوار ہونے والوں میں فرق کے سبب استعمال میں بھی فرق واضح ہوگا۔ کیونکہ سوار ہونے میں ماہر لوگ اور نہ جاننے والے ہر قسم کے لوگ شامل ہوتے ہیں۔ اور ایک جانور میں مہایات بھی اس اختلاف کے مطابق ہے۔ اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ جبکہ غلام میں ایسا نہیں ہے۔ کیونکہ وہ اپنے اختیار سے خدمت کرنے والا ہے۔ پس وہ اپنی قوت سے زیادہ بوجھ اٹھانے والا نہ ہوگا۔ جبکہ جانور بوجھ اٹھا سکتا ہے۔

اور جو مسئلہ کرائے پر تھا یا کو دینے کا ہے تو وہ ظاہر الروایت کے مطابق ایک مکان میں جائز ہے جبکہ ایک غلام اور ایک جانور میں جائز نہیں ہے۔ اور فرق کی دلیل یہ ہے کہ جب دونوں نے اپنے حصے کی وصولی پائی ہے۔ تو وہ ایک دوسرے کے جدا آنے والے ہیں۔ حالانکہ اس حالت میں اعتدال ثابت ہے۔ اور اعتدال کا ہونا یہ زمین میں باقی رہنے اور جانوروں میں تبدیلی لانے میں بالکل ظاہر ہے۔ کیونکہ جانوروں پر تسلسل کے ساتھ تبدیلیاں آتی رہتی ہیں۔ پس ان میں مساوات ختم ہو جائے گی۔

اور جب شریک میں سے کسی ایک باری میں کرایہ دوسرے کے کرائے سے زیادہ ہو گیا تو وہ دونوں برابر کے شریک ہوں گے۔ اس لئے کہ عدل ان میں کیا جائے۔ یہ خلاف اس صورت کے کہ جب منافع میں تھا یا کیا ہے اور جب ان میں سے کوئی شخص اپنی باری پر زیادہ کرائے پر دے کیونکہ جس چیز پر مہایات ہوئی ہیں اس میں برابری حاصل ہوئی ہے جو منافع ہے۔ پس عدل کرنے کے بعد کرائے میں اضافہ کرنے کے سبب تھا یا میں کسی قسم کا کوئی نقصان نہ ہوگا۔

شرح

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب درختوں کے پھلوں میں مہایات ہوئی ہے یا جائز ہے۔ اور اسی طرح بکریاں شریک تھیں دونوں نے بطور مہایات کچھ کچھ بکریاں لے لیں کہ ہر ایک اپنے حصہ کی چرائے گا اور دودھ وغیرہ سے نفع اٹھائے گا یہ جائز ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب قسم، بیروت)

علامہ عطاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ بکریوں اور پھلوں وغیرہ میں مہایات جائز ہونے کا حیلہ یہ ہے کہ اپنی باری میں شریک کا حصہ خرید لے جب باری کی مدت پوری ہو جائے اس حصہ کو شریک کے ہاتھ بیچ کر ڈالے۔ دوسری صورت یہ ہے کہ روزانہ دودھ کو وزن کر لے اور شریک کے حصہ کا جتنا دودھ ہو اس سے قرض لے لے جب مدت پوری ہو جائے اور جانور دوسرے کے پاس چائے اس زمانہ میں جو کچھ دودھ اس کے حصہ کا ہو قرض میں ادا کرتا رہے یہاں تک کہ جتنا قرض لیا تھا وہ مقدار پوری ہو جائے اس طرح کرنا چاہئے کہ منافع کو قرض لیا جاسکتا ہے۔ (در مختار، کتاب قسم، بیروت)

دومکانوں کو کرایہ پر دینے میں مہایات کے جواز کا بیان

وَالْتَّهَابُ عُلَى الْإِسْتِغْلَالِ فِي الدَّارَيْنِ جَائِزٌ أَيْضًا فِي ظَاهِرِ الرِّوَايَةِ لِمَا بَيَّنَّا، وَلَوْ فَضِّلَ غَلَّةُ أَحَدِهِمَا لَا شَرَّ كَانَ فِيهِ بِخِلَافِ الدَّارِ الْوَاحِدَةِ.

وَالْفَرْقُ أَنَّ فِي الدَّارَيْنِ مَعْنَى سَمِيحٍ، وَالْفَرْقُ رَاجِعٌ لِاتِّحَادِ زَمَانِ الْإِسْتِغْلَالِ، وَفِي الدَّارِ الْوَاحِدَةِ يَتَعَاقَبُ الْوُضُوءُ فَاعْتَبِرَ قَرْضًا وَجُعِلَ كُلُّ وَاحِدٍ فِي تَوْبَتِهِ كَأَلَوْ كَيْلٌ عَنْ صَاحِبِهِ فَلِهَذَا بَرِّدٌ عَلَيْهِ حِصَّتُهُ مِنَ الْفَضْلِ،

ترجمہ

اور دو مکانوں کو کرائے پر دینے میں مہایات کرنا جائز ہے اور ظاہر الروایت میں بھی اسی طرح ہے۔ اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ اور جب شرکاء میں سے کسی ایک آمدنی میں اضافہ ہو گیا ہے تو اس میں دونوں شریک نہ ہوں گے۔ جبکہ ایک مکان میں ایسا نہیں ہے۔ اور فرق کی دلیل یہ ہے کہ اتحاد وقت میں وصولی کے سبب دونوں مکانوں میں فرق اور ترجیح کا حکم پایا جاتا ہے۔ جبکہ ایک مکان میں ایک کے بعد دوسرا اس طرح وصولی ہوتی ہے۔ پس اس کو فرض سمجھ لیا جائے گا۔ اور ہر شریک کو اس کی باری میں دوسرے کی جانب سے فرض کا وکیل سمجھ لیا جائے گا۔ اسی دلیل کے سبب وہ اپنے ساتھی کے زیادہ ہونے والے حصے سے اضافہ واپس کر دے گا۔

دو غلاموں کی مہایات کو دو مکانوں کی مہایات پر قیاس کرنے کا بیان

وَكَيْدًا يَجُوزُ فِي الْعَبْدَيْنِ عِنْدَهُمَا اِعْتِبَارًا بِالتَّهَانِي فِي الْمَنَافِعِ ، وَلَا يَجُوزُ عِنْدَهُ لَانِ التَّفَاوُتِ فِي اَعْيَانِ الرِّقَقِ اَكْثَرُ مِنْهُ مِنْ حَيْثُ الزَّمَانِ فِي الْعَبْدِ الْوَاحِدِ لِأَوَّلَى أَنْ يَمْتَنِعَ الْجَوَازُ ، وَالتَّهَانِي فِي الْخِدْمَةِ جَوَازٌ ضَرُورَةٌ ، وَلَا ضَرُورَةٌ فِي الْغَلَّةِ لِإِمَّاكِنِ لِمَسْمُوتِهَا لِكُونِهَا عَيْنًا ، وَلَآنَ الظَّاهِرُ هُوَ السَّمَامُ فِي الْخِدْمَةِ وَالِاسْتِقْصَاءُ فِي الْإِسْتِغْلَالِ فَلَا يَنْقَسِمَانِ . ( وَلَا يَجُوزُ فِي الذَّائِبَتَيْنِ عِنْدَهُ خِلَافًا لَهُمَا ) وَالْوُجْهَ مَا بَيَّنَّا فِي الرَّكُوبِ .

ترجمہ

صاحبین کے نزدیک دو غلاموں کی مہایات کو دو مکانوں کی مہایات پر قیاس کرتے ہوئے جائز کہا ہے جبکہ امام صاحب نے نزدیک جائز نہیں ہے۔ کیونکہ غلاموں کے اعیان میں زمانے کے اعتبار سے ایک غلام سے زیادہ فرق نہیں ہے پس یہ بدرجہ اولیٰ منع ہوگا۔ جبکہ خدمت میں ضرورت کے سبب اس کی مہایات کو جائز قرار دیا گیا تھا۔ جبکہ کرائے پر دینے کی کوئی ضرورت نہیں ہے۔ کیونکہ عین کے سبب اس کی تقسیم بھی ممکن ہے۔ اور خدمت پر دینا اس میں سخاوت اور کرائے پر دینا اس میں کجی واضح ہے۔ لہذا اس کو دوسروں پر قیاس نہ کیا جائے گا۔ حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک جانوروں کی مہایات میں ان کو کرائے پر دینا درست نہیں ہے جبکہ صاحبین کا اس میں اختلاف ہے۔ اسی دلیل کے سبب سے جو ہم واری والے مسئلہ میں بیان کر آئے ہیں۔

شرح

غلام میں اس طرح مہایا ہوئی کہ اس سے اُجرت پر کام کرایا جائے ایک مہینہ کی اُجرت ایک شریک لے گا دوسرے مہینہ کی دوسرا یہ ناجائز ہے۔ اور اسی طرح اگر دو غلام ہوں ایک کی اُجرت ایک شریک لے گا دوسرے کی دوسرا یہ بھی ناجائز۔ ایک جانور یا دو جانوروں کی واری لینے یا کرایہ پر دینے میں مہایا ہوئی یہ بھی ناجائز ہے۔ اور اسی طرح اگر گائے یا بھینس مشترک ہے یہ ظہر کہ

ہندو روز ایک کے یہاں رہے اور دودھ سے لٹخ اٹھائے اور پندرہ دن دوسرے کے یہاں رہے اور یہ دودھ سے لٹخ اٹھائے یہ ناجائز ہے اور دودھ جس کے یہاں کچھ زیادہ ہو یا زیادتی بھی اس کے لیے حلال نہیں اگرچہ دوسرے نے اجازت دے دی ہو اور کہہ دیا ہو کہ جو کچھ زیادتی ہو وہ تمہارے لیے حلال ہے، ہاں اس زیادتی کو خرچ کر دینے کے بعد اگر حلال کر دے تو ہو سکتا ہے کہ یہ ضمان سے رہا ہے اور یہ جائز ہے۔ (خانہ، در مختار، کتاب قسم، بیروت)

مشرکہ درخت یا بکری میں مہایات کرنے کا بیان

(وَلَوْ كَانَ لَنَخْلٌ أَوْ شَجَرٌ أَوْ غَنَمٌ بَيْنَ اثْنَيْنِ فَهَبَا عَلَى أَنْ يَأْخُذَ كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا طَائِفَةً يَسْتَحْمِرُهَا أَوْ يَرْعَاهَا وَيَشْرَبُ الْبَاقِي لَا يَجُوزُ) لِأَنَّ الْمُهَابَةَ فِي الْمَنَافِعِ ضَرُورَةٌ أَلَّا لَا تَبْقَى فَيَتَعَدَّرُ قِسْمَتُهَا، وَهَذِهِ أَغْيَانُ بَالِغَةِ تَرَدُّدِ عَلَيْهَا الْقِسْمَةُ عِنْدَ حُصُولِهَا. وَالْحِمْلَةُ أَنْ يَبِيعَ حِصْنَتُهُ مِنَ الْآخِرِ لَمْ يَشْرِي كَلَّهَا بَعْدَ مُضِيِّ نَوْبِهِ أَوْ يَنْتَفِعَ بِاللَّبَنِ بِمَقْدَارٍ مَعْلُومٍ اسْتَفْرَاضًا لِنَصِيبِ صَاحِبِهِ، إِذَا قَرَضَ الْمَشَاعَ جَائِزٌ.

ترجمہ

اور جب ہندوؤں نے کھجور یا درخت یا بکری جو ان کے درمیان مشترکہ ہے ان کی اس شرط کے ساتھ مہایات کیں کہ ان میں سے ہر ایک کو ایک حصہ ملے گا۔ وہ چل کھائے یا بکریوں کو چراتے ہوئے ان کا دودھ پی لے۔ تو یہ جائز نہ ہوگا کیونکہ منافعوں کے باقی نہ رہنے کے سبب مہایات کی اجازت دی گئی ہے جس میں ان میں تقسیم ناممکن ہوگی۔ اور یہ اشیاء باقی رہ جانے والے اعیان کے حکم میں ہیں۔ جن کے حاصل ہوتے ہی ان کی تقسیم کی جاتی ہے۔ اور حیلہ یہ ہوگا کہ وہ دوسرے شریک کو اپنا حصہ فروخت کر دے۔ اور اس کے بعد جب اس کی باری گزر جائے تو وہ اس ساری کو خریدے یا معلوم مقدار کے برابر دودھ سے فائدہ حاصل کرتا رہے۔ اور یہ اپنے شریک کے حصے سے بطور قرض ایسا کرے گا۔ کیونکہ مشترکہ چیز میں قرض جائز ہے۔

درختوں کا بطور تہ زمین کی تقسیم میں داخل ہونے کا بیان

زمین کی تقسیم میں درخت جہاں داخل ہو جاتے ہیں اگرچہ یہ ذکر نہ کیا گیا ہو کہ یہ زمین مع حقوق و مراعات کے تم کو دی گئی جس طرح تہ زمین میں درخت داخل ہوا کرتے ہیں اور زراعت اور چل زمین کی تقسیم میں داخل نہیں اگرچہ حقوق و مراعات کا ذکر کر دیا ہو۔ اور اگر تقسیم میں یہ کہہ دیا کہ جو کچھ قلیل و کثیر اس میں ہے سب کے ساتھ تقسیم ہوگی تو زراعت اور چل بھی داخل ہیں۔ جو کچھ سامان و متاع اس میں ہیں اس کہنے سے بھی تقسیم میں داخل نہ ہوں گے۔ پر نالہ اور نالی اور راستہ اور آبپاشی کا حق تقسیم میں داخل ہوتے ہیں یا نہیں اس میں تفصیل ہے اگر یہ چیزیں دوسری جانب سے ہو سکتی ہیں تو داخل نہیں اور اگر نہیں ہو سکتیں اور وقت تقسیم علم میں ہے کہ یہ چیزیں تقسیم میں نہیں دی گئیں تو تقسیم جائز ہے اور یہ چیزیں نہیں ملیں گی اور اگر علم میں نہیں تو تقسیم باطل ہے۔ (نزدیکی ہدیہ کتاب قسم، بیروت)



## کتاب مزارعت

﴿یہ کتاب مزارعت کے بیان میں ہے﴾

کتاب مزارعت کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ ابن محمود ہارثی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مصنف علیہ الرحمہ جب قسم کے احکام سے فارغ ہوئے ہیں اور مزارعت چونکہ عقد قسمت میں سے نہیں ہے۔ اس لئے اس کو قسمت کے بعد الگ بیان کیا ہے۔ عنایہ شرح الہدایہ، کتاب مزارعت، ہیروٹ) کتاب قسمت کے بعد کتاب مزارعت کی فقہی مطابقت اس طرح بھی ہے کہ قسمت میں شرکاء آپس میں تقسیم کرتے ہیں اور اسی طرح مزارعت میں بھی مالک زمین اور مزارع آپس میں تقسیم میں کرتے ہیں۔ لہذا ان دونوں کتابوں کو تقدم دتا کر کے ساتھ بیان کر دیا ہے۔

مزارعت کا فقہی مفہوم

اور کسی کو اپنی زمین اس طور پر کاشت کے لیے دینا کہ جو کچھ پیداوار ہوگی دونوں میں مثلاً نصف نصف یا ایک تہائی دو تہائیاں تقسیم ہو جائے گی اس کو مزارعت کہتے ہیں، اسی کو ہندوستان میں بٹائی پر کھیت دینا کہتے ہیں امام اعظم رضی اللہ تعالیٰ عنہ کے نزدیک مزارعت ناجائز ہے مگر فتویٰ قول صاحبین پر ہے کہ مزارعت جائز ہے۔

اسلام میں مزارعت کے جائز و ناجائز ہونے کی بحث

مزارعت کے بارے میں بعض لوگ فقہ حنفی کے متعلق غلط فہمی کا شکار ہیں۔ اور غیر مقلدین محض مصنوعی دینی جموں سے استدلال کر کے عوام میں توہمت پھیلانے میں سرگرداں رہتے ہیں۔ ہم ذیل میں اس موضوع کے متعلق فقہ حنفی کی پاسبانی میں دیئے گئے دلائل اور وہ احادیث جن سے مزارعت کے بارے میں فقہاء احناف نے استدلال کیا ہے اور غلط شرائط کی بنیاد پر مزارعت سے منع کیا اور نقصان دہ شرائط سے جب خالی تو مزارعت کو جائز قرار دیا ہے۔

شریعت میں مزارعت جائز ہے، احادیث مبارکہ میں اور صحابہ کرام رضی اللہ عنہم کے عمل سے اس کا جواز ثابت ہے۔ جن احادیث کا آپ نے حوالہ دیا ہے وہ ایسی مزارعت پر محمول ہیں جن میں غلط شرائط لگا دی گئی ہوں۔

بٹائی کے متعلق جدید بحثِ مخبرہ کی تحقیق

کیا اس حدیثِ مخبرہ میں بٹائی کی ممانعت آئی ہے؟

عن رافع بن حدیج رضی اللہ عنہ اذ زرع ارضا فمر به النبی صلی اللہ علیہ وسلم وهو یسقیها

سأله : لمن الزرع؟ ولعن الأرض؟ فقال : زرعی وبسری وعملی لی الشطر ولنی فلان الشطر . فقال : اربعما ، فرد الأرض علی أهلها وغدا نفقتك . (سنن ابوداؤد، طبع ایچ ایم سعید)

حضرت رافع بن خدیج رضی اللہ عنہ سے مروی ہے کہ انہوں نے ایک بھتی کاشت کی، وہاں سے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کا مزرہ ہوا، جبکہ وہ اس کو پانی دے رہے تھے، آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے دریافت فرمایا کہ: یہ کس کی بھتی ہے اور کس کی زمین ہے؟ میں نے جواب دیا: بھتی میرے بیٹے اور عمل کا نتیجہ ہے، اور آدمی پیداوار میری اور آدمی بنی فلاں کی ہوگی۔ اس پر آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: تم نے رہا اور سود کا معاملہ کیا، زمین اس کے مالکوں کو واپس کر دو اور اپنا خرچ ان سے لے لو۔

عن جابر بن عبد اللہ رضی اللہ عنہ قال : سمعت رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم یقول : من لم یذر المعابر فلیؤنن بحرب من اللہ ورسولہ (سنن ابوداؤد، طبع ایچ ایم سعید)

حضرت جابر رضی اللہ عنہ سے مروی ہے کہ میں نے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کو یہ فرماتے ہوئے سنا ہے کہ: جو شخص معابر کو نہ چھوڑے، اس کو اللہ اور اس کے رسول ﷺ کی طرف سے اعلان جنگ ہے۔

یہ دونوں روایتیں چونکہ مولانا محترم کے مضمون میں محض بریکٹل تذکرہ آگئی ہیں، اس لئے ان کے والد و اعلیٰ سے بحث نہیں کی گئی۔ اس سے عام آدمی کو یہ غلط فہمی ہو سکتی ہے کہ اسلام میں حراعت مطلقہ یا کا حکم رکھتی ہے، اور جو لوگ یہ معاملہ کرتے ہیں ان کے خلاف خدا اور رسول کی جانب سے اعلان جنگ ہے۔ لیکن اہل علم کو معلوم ہے کہ حراعت اسلام میں مطلقاً ممنوع نہیں۔

مولانا کی تحریر کی وضاحت کے لئے تو اتنا اجمال بھی کافی ہے کہ حراعت کی بعض صورتیں ناجائز ہیں، ان احادیث میں ان ہی سے ممانعت فرمائی گئی ہے، اور ان پر رہا (سود) کا اطلاق کیا گیا ہے۔ مولانا موصوف اس اطلاق کی توجیہ کرنا چاہتے ہیں کہ: رہا کی مختلف قسمیں ہیں، جن میں قباح و برائی کے اعتبار سے فرق و تفاوت ہے۔ احادیث میں بعض ایسے معاشی معاملات کو جن میں رہا سے ایک کو نہ مشابہت و مماثلت پائی جاتی تھی رہا سے تعبیر کیا گیا ہے، اسی طرح حراعت (کی ناجائز صورتوں) کو بھی رہا سے تعبیر کیا گیا ہے۔ لیکن بعض ملاحدہ نے ان کو غلط محمل پر محمول کیا ہے، اس بنا پر ضروری ہوا کہ اس اجمال کی تفصیل بیان کی جائے اور ان روایتوں کا صحیح محمل بیان کیا جائے۔

ایک شخص جو اپنی زمین خود کاشت نہیں کر سکتا، یا نہیں کرتا، وہ اسے کاشت کے لئے کسی دوسرے کے حوالے کر دیتا ہے، اس کی کئی صورتیں ہو سکتی ہیں۔

اول: یہ کہ وہ اسے ٹھیکے پر اٹھادے اور اس کا معاوضہ ذر نقد کی صورت میں وصول کرے۔ اسے عربی میں کراء الا رض کہا جاتا ہے، فقہاء اسے اجارات کے ذیل میں لاتے ہیں اور یہ صورت بالاتفاق جائز ہے۔

دوم: یہ کہ مالک، ذر نقد وصول نہ کرے، بلکہ پیداوار کا حصہ مقرر کر لے، اس کی بھر دوسورتیں ہیں۔

یہ کہ زمین کے کسی خاص قطعے کی پیداوار اپنے لئے مخصوص کر لے، یہ صورت بالاتفاق ناجائز ہے اور احادیث بخاریہ میں اسی

صورت کی ممانعت ہے، جیسا کہ آنکھ معلوم ہوگا۔

یہ کہ زمین کے کسی خاص قطعے کی پیداوار اپنے لئے مخصوص نہ کرے، بلکہ یہ ملے کیا جائے کہ کل پیداوار کا اتنا حصہ مانگے تو شے اور اتنا حصہ کا شکار کو (مثلاً: نصف، نصف)۔

یہ صورت مخصوص شرائط کے ساتھ جمہور صحابہ و تابعین کے نزدیک جائز اور رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم اور خلفائے راشدین سے عمل سے ثابت ہے،

عن ابن عمر رضی اللہ عنہما قال: عامل النبی صلی اللہ علیہ وسلم خیر: بشرط ما یخرج منها من ثمر أو ذرع (صحیح بخاری ج: ۳، صحیح مسلم ج: ۳، جامع ترمذی ج: ۳، سنن ابوداؤد ج: ۳، ابن ماجہ ج: ۳، طحاوی ج: ۳)۔

الف: حضرت عبداللہ بن عمر رضی اللہ عنہما سے روایت ہے کہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے اہل خیر سے یہ معاملہ ملے کا تھا کہ زمین (وہ کاشت کریں گے اور اس) سے جو پھل یا غلہ حاصل ہوگا اس کا نصف ہم لیا کریں گے۔

عن ابن عباس رضی اللہ عنہما قال: أعطی رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم خیر بالشرط ثم أوصل ابن رواحة فقاممهم (طحاوی، سنن ابوداؤد)

حضرت ابن عباس رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے خیر کی زمین نصف پیداوار پر اٹھادی تھی، پھر عبداللہ بن رواحہ کو بٹائی کے لئے بھیجا کرتے تھے۔

حضرت جابر رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ خیر کی زمین اللہ تعالیٰ نے فتنے کے طور پر دی تھی آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے ان (یہود خیر) کو حسب سابق بحال رکھا اور پیداوار اپنے لئے اور ان کے لئے نصف رکھی، اور عبداللہ بن رواحہ رضی اللہ عنہ کو اس کی تقسیم پر مامور فرمایا تھا۔

صحابہ کرام رضی اللہ عنہم میں حضرت ابوبکر، حضرت عمر، حضرت عثمان، حضرت علی، عبداللہ بن مسعود، معاذ بن جبل، حذیفہ بن یمان، سعد بن ابی وقاص، ابن عمر، ابن عباس جیسے اکابر صحابہ (رضی اللہ عنہم) سے حراعت کا معاملہ ثابت ہے۔ بعض روایات سے معلوم ہوتا ہے کہ حضرت معاذ رضی اللہ عنہ کے آخری دو تک حراعت پر کبھی کسی نے اعتراض نہیں کیا تھا۔

چنانچہ صحیح مسلم میں حضرت عبداللہ بن عمر رضی اللہ عنہما کا ارشاد مروی ہے۔ کنا لا نؤی بالخبر بامنا حتی کان عام أول فزعهم رافع ان نبی اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نفی عنہ (صحیح مسلم)

ہم حراعت میں کوئی مضائقہ نہیں سمجھتے تھے، اب یہ پہلا سال ہے کہ رافع کہتے ہیں کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے اس سے منع فرمایا ہے۔ ایک اور روایت میں ہے: کان ابن عمر رضی اللہ عنہما یکری مزارعہ علی عہد النبی صلی اللہ علیہ وسلم، وأبی بکر، وعمر، وعثمان، وصلوا من امارۃ معاویہ ثم حدّث عن رافع بن خدیج ان النبی صلی اللہ علیہ وسلم لہی عن کراء المزارع۔ (صحیح بخاری)

حضرت ابن عمر رضی اللہ عنہما پہلی زمین کرائے (عائلی) پر دیا کرتے تھے، آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم، حضرت ابو بکر، حضرت عمر اور حضرت عثمان رضی اللہ عنہم کے زمانے میں، اور حضرت معاویہ رضی اللہ عنہ کے ابتدائی دور میں۔ پھر انیس رافع بن خدیج رضی اللہ عنہ کی روایت سے یہ بتایا گیا کہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے زمین کو کرایہ پر اٹھانے سے منع کیا ہے۔

ایک اور روایت میں ہے: عن طائوس عن معاذ بن جبل: أكرى الأرض على عهد رسول الله صلى الله عليه وسلم وأبى بكر وعمر وعثمان على الثلث والربع فهو يعمل به إلى يومك هذا۔

(ابن ماجہ)

حضرت طاؤس رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ معاذ بن جبل رضی اللہ عنہ نے آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم، حضرت ابو بکر، حضرت عمر اور حضرت عثمان رضی اللہ عنہم کے عہد تک میں زمین بوائی پر دی تھی، پس آج تک اسی پر عمل ہو رہا ہے۔

حضرت معاذ بن جبل رضی اللہ عنہ کا یہ واقعہ یمن سے متعلق ہے، آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے انہیں قاضی کی حیثیت سے یمن بھیجا تھا۔ وہاں کے لوگ مزارعت کا معاملہ کرتے تھے، حضرت معاذ رضی اللہ عنہ نے، جن کو آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے حلال و حرام کا سب سے بڑا عالم فرمایا تھا، اس سے منع نہیں فرمایا بلکہ خود بھی مزارعت کا معاملہ کیا۔ حضرت طاؤس رضی اللہ عنہ یہ کہنا چاہتے ہیں کہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم کے فرستادہ (حضرت معاذ بن جبل رضی اللہ عنہ) نے یمن کی اراضی میں جو طریقہ جاری کیا تھا، آج تک اسی پر عمل ہے۔

اس باب کی تمام روایات و آثار کا استنباط مقصود نہیں، نہ یہ ممکن ہے، بلکہ صرف یہ دیکھنا ہے کہ دور نبوت اور خلفائے راشدہ کے دور میں اکابر صحابہ کا اس پر عمل تھا اور مزارعت کے عدم جواز کا سوال کم از کم اس دور میں نہیں اٹھا تھا، جس سے صاف واضح ہوتا ہے کہ اسلام میں مزارعت کی اجازت ہے اور احادیث و آثار میں جس مزارعت سے ممانعت فرمائی گئی ہے اس سے مزارعت کی وہ شکلیں مراد ہیں جو دور جاہلیت سے چلی آتی تھیں۔

بعض دفعہ ایک بات کسی خاص موقع پر مخصوص انداز اور خاص سیاق میں کہی جاتی ہے، جو لوگ اس موقع پر حاضر ہوں اور جن کے سامنے وہ پورا واقعہ ہو، جس میں وہ بات کہی گئی تھی، انہیں اس کے مفہوم کے سمجھنے میں وقت پیش نہیں آئے گی، مگر وہی بات جب کسی ایسے شخص سے بیان کی جائے جس کے سامنے نہ وہ واقعہ ہو ہے، جس میں یہ بات کہی گئی تھی، نہ وہ مشکل کے انداز میں مخاطب کو جاننا ہے، نہ اس کے لب و لہجہ سے واقف ہے، نہ کلام کے سیاق کی اسے خبر ہے، اگر وہ اس کلام کے صحیح مفہوم کو نہ سمجھ پائے تو محض تعجب نہیں: شنیدہ کے بود مانند دیدہ، یہی وجہ ہے کہ آیات کے اسباب نزول کو علم تفسیر کا اہم شعبہ قرار دیا گیا ہے، حضرت عبداللہ بن مسعود رضی اللہ عنہ فرمایا کرتے تھے۔

والذی لا الہ غیرہ! ما نزلت من آیت من کتاب اللہ الا وانا أعلم فیمن نزل وأین نزل، ولو أعلم مکان أحد أعلم بکتاب اللہ منی تنالہ المطایا لأتیته (الاقان، النور الثامن)

اس ذات کی قسم جس کے سوا کوئی معبود نہیں! کتاب اللہ کی کوئی آیت ایسی نہیں جس کے بارے میں مجھے یہ معلوم نہ ہو کہ وہ کس کے حق میں نازل ہوئی اور کہاں نازل ہوئی۔ اور اگر مجھے کسی ایسے شخص کا علم ہو تا جو مجھ سے بڑھ کر کتاب اللہ کا عالم ہو اور وہاں سواری جا سکتی تو میں اس کی خدمت میں ضرور حاضر ہوتا۔

اسی قسم کا ایک ارشاد حضرت علی کرم اللہ وجہہ کا بھی نقل کیا گیا ہے، وہ فرمایا کرتے تھے: واللہ! ما نزلت ایۃ الا وقد علمت فیہم انزلت واین انزلت ان رہی وہب لی قلباً عقولاً ولساناً سزقلاً۔ (الاتقان، النوع الثانیون)  
بخدا! جو آیت بھی نازل ہوئی، مجھے معلوم ہے کہ کس واقعہ کے بارے میں نازل ہوئی اور کہاں نازل ہوئی۔ میرے زب سے مجھے بہت سمجھنے والا دل، اور بہت پوچھنے والی زبان عطا کی ہے۔

اور یہی وجہ ہے کہ حق تعالیٰ نے: زَانَا فَنَحْنُ فَرَاغَا لَیْلَہُ وَنَا لَہُ؟ لَخَلِیْفُوْنَ کا وعدہ پورا کرنے کے لئے جہاں قرآن مجید کے ایک ایک شوشے کو محفوظ رکھا، وہاں آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم کی عملی زندگی کے ایک ایک گوشے کی بھی حفاظت فرمائی، ورنہ خدا جانے ہم قرآن پڑھ کر کیا کیا نظریات تراشا کرتے! اور یہی وجہ ہے کہ تمام آخر مجتہدین؟ کے ہاں یہ اصول تسلیم کیا گیا کہ کتاب اللہ اور سبب رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کا ٹھیک مفہوم سمجھنے کے لئے یہ دیکھنا ہوگا کہ اکابر صحابہ؟ نے اس پر کیسے عمل کیا اور خلافت راشدہ کے دور میں اس کے کیا معنی سمجھے گئے۔

یہ اکابر صحابہ جو مزارعت کا معاملہ کرتے تھے، مزارعت کی ممانعت ان کے لئے صرف شدید نہیں تھی، دیدہ تھی۔ وہ یہ جانتے تھے کہ مزارعت کی کون سی قسمیں زمانہ جاہلیت سے رائج تھیں، آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے ان کو ممنوع قرار دیا۔ اور مزارعت کی کون سی صورتیں باہمی شقاق و جدال کی باعث ہو سکتی تھیں، آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے ان کی اصلاح فرمائی۔ مزارعت کی جائز و ناجائز صورتوں کو وہ گویا اس طرح جانتے تھے جس طرح وضو کے فرائض و سنن سے واقف تھے۔ ان میں ایک فرد بھی ایسا نہیں تھا جو مزارعت کے کسی ناجائز معاملے پر عمل پیرا ہو، ظاہر ہے کہ اس صورت میں کسی تکبر کا سوال کب ہو سکتا تھا؟ یہ صورت حال حضرت معاویہ رضی اللہ عنہ کے ابتدائی دور تک قائم رہی۔ مزارعت کے جواز و عدم جواز کا مسئلہ پوری طرح بدیہی اور روشن تھا، اور اس نے کوئی غیر معمولی نوعیت اختیار نہیں کی تھی۔ روایات سے معلوم ہوتا ہے کہ خلافت راشدہ کے بعد کچھ حالات ایسے پیش آئے جن سے یہ مسئلہ بدیہی کے بجائے نظری بن گیا، اور بحث و تحقیق کی ایک صورت پیدا ہو گئی۔ غالباً بعض لوگوں نے مسئلہ مزارعت کی نزاکتوں کو پوری طرح ملحوظ نہ رکھا اور مزارعت کی بعض ایسی صورتیں وقوع میں آنے لگیں جن سے آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے منع فرمایا تھا، اس پر صحابہ کرام رضی اللہ عنہم نے تکلیف فرمائی اور مزارعت سے ممانعت کی احادیث بیان فرمادیں۔

نہی رَسُولُ اللہِ صَلَّی اللہُ عَلَیْہِ وَسَلَّمَ عَنِ الْمَزَارَعَةِ ۔

نہی رَسُولُ اللہِ صَلَّی اللہُ عَلَیْہِ وَسَلَّمَ عَنِ الْمُخَابَرَةِ ۔

نہی رَسُولُ اللہِ صَلَّی اللہُ عَلَیْہِ وَسَلَّمَ عَنِ كِبْرَاءِ الْأَرْضِ ۔

آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے حرارت سے منع فرمایا ہے، آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے عمارت سے منع فرمایا ہے، آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے زمین کو کرایہ پر دینے سے منع فرمایا ہے۔

ادھر بعض لوگوں کو ان احادیث کا مفہوم سمجھنے میں دقت پیش آئی، انہوں نے یہ سمجھا کہ ان احادیث کا مقصد ہر قسم کی حرارت کی نفی کرتا ہے۔ اس طرح یہ مسئلہ بحث و نظر کا موضوع بن گیا۔

اب ہمیں یہ دیکھنا ہے کہ جو افاضل صحابہ کرام رضی اللہ عنہم اس وقت موجود تھے، انہوں نے اس نزاع کا فیصلہ کس طرح فرمایا؟ حدیث کی کتابوں میں ممانعت کی روایتیں تین صحابہ سے مروی ہیں: رافع بن خدیج، جابر بن عبد اللہ اور ثابت بن ضحاک۔ رضی اللہ عنہم۔

حضرت ثابت بن ضحاک رضی اللہ عنہ کی روایت اگرچہ نہایت مختصر اور مجمل ہے، تاہم اس میں یہ تصریح ملتی ہے کہ زمین کو زرقہ پر اٹھانے کی ممانعت نہیں ہے۔ ان رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نبی عن المزاحۃ و امر بالمونا جرة، وقال: لا باس بها۔ (صحیح مسلم، بخاری، میں صرف پہلا جملہ ہے)

رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے حرارت سے منع فرمایا اور زرقہ پر اٹھانے کا حکم فرمایا، اور فرمایا: اس کا مضائقہ نہیں۔ حضرت جابر اور حضرت رافع رضی اللہ عنہما کی روایات میں خاصا متوجع پایا جاتا ہے، جس سے ان کا صحیح مطلب سمجھنے میں الجھنیں پیدا ہوئی ہیں، تاہم مجموعی طور پر دیکھتے تو ان کی کئی تسمیہیں ہیں، اور ہر قسم کا الگ الگ محل ہے۔

حضرت رافع رضی اللہ عنہ کی روایات کے بارے میں یہاں خاصے متوجع کا جو لفظ استعمال ہوا ہے، حضرات محدثین اسے اضطراب سے تعبیر کرتے ہیں۔

امام ترمذی رحمہ اللہ فرماتے ہیں۔ حدیث رافع حدیث فیہ اضطراب، وروی هذا الحدیث عن رافع بن خدیج عن عموئیل، وروی عنہ عن ظہیر بن رافع، وهو أحد عموئیل، وقد روى هذا الحدیث عنہ علی روایات مختلفہ (جامع ترمذی)

امام بخاری رحمہ اللہ فرماتے ہیں۔ واما حدیث رافع بن خدیج رضی اللہ عنہ فقد جاء بالفاظ مختلفہ اضطراب من اجلها (شرح معانی الآثار ج ۱: ص ۱۰۰، کتاب المزاح و المناقاة)

شاہ ولی اللہ محدث دہلوی رحمہ اللہ فرماتے ہیں۔ وقد اختلف الرواة فی حدیث رافع بن خدیج اختلافًا فاحشًا۔ (حجة الله البالغة)

اول: بعض روایات میں ممانعت کا مصداق حرارت کا وہ جاہلی تصور ہے جس میں یہ طے کر لیا جاتا تھا کہ زمین کے غلاں عمدہ اور زرخیز ٹکڑے کی پیداوار مالک کی ہوگی اور غلاں جسے کی پیداوار کا شکار کی ہوگی، اس میں چند اور چند قباحتیں جمع ہو گئی تھیں۔ اولاً: معاشی معاملات باہمی تعاون کے اصول پر طے ہونے چاہئیں، اس کے برعکس یہ معاملہ سراسر ظلم و استحصال اور ایک

فریق کی صریح حق تلفی پر مبنی تھا۔

تایید: یہ شرط فاسد اور مقتضائے عقد کے خلاف تھی، کیونکہ جب کسان کی محنت تمام پیداوار میں یکساں صرف ہوئی ہے تو لازم ہے کہ اس کا حصہ تمام پیداوار میں سے دیا جائے۔

ثالثاً: یہ قرار کی ایک شکل تھی، آخر اس کی کیا ضمانت ہے کہ مالک یا کسان کے لئے جو قطعہ مخصوص کر دیا گیا ہے، وہ بار آور بھی ہوگا؟

راجعاً: اس قسم کی غلط شرطوں کا نتیجہ عموماً نزاع و جدال کی شکل میں برآمد ہوتا ہے، ایسے جاہلی معاملے کو برداشت کر لینے کے معنی یہ تھے کہ اسلامی معاشرے کو ہمیشہ کے لئے جدال و قتال کی آماج گاہ بنا دیا جائے۔ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم مدینہ طیبہ تشریف لائے تو ان کے ہاں اکثر و بیشتر مزارعت کی یہی غلط صورت رائج تھی۔ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے اس کی اصلاح فرمائی، غلط معاملے سے منع فرمایا اور مزارعت کی صحیح صورت پر عمل کر کے دکھایا۔ مندرجہ ذیل روایات اس پر روشنی ڈالتی ہیں۔

عن رافع بن خدیج حدثنی عن عقی انہم کانوا یکرؤن الأرض علی عہد رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم بما ینبئ علی الأربعاء أو بشيء یستنبیہ صاحب الأرض فہنا النبی صلی اللہ علیہ وسلم عن ذلک، فقلت لرافع: فکیف ہی بالدينار والدرہم؟ فقال رافع: لیس بہا باس بالدينار والدرہم، وکان الذی نہی عن ذلک ما لو نظر فیہ ذوو الفہم بالحلال والحرام لم یجیزوہ لما فیہ من المخاطرة۔ (صحیح بخاری)

الف: رافع بن خدیج رضی اللہ عنہ کہتے ہیں: میرے چچا بیان کرتے تھے کہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم کے زمانے میں لوگ زمین مزارعت پر دیتے تو یہ شرط کر لیتے کہ نہر کے متصل کی پیداوار ہماری ہوگی، یا کوئی اور اسٹائی شرط کر لیتے (مثلاً: اتنا غلہ ہم پہلے وصول کریں گے، پھر بٹائی ہوگی)، آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے اس سے منع فرمایا۔ (راوی کہتے ہیں) میں نے حضرت رافع سے کہا: اگر زہد کے عوض زمین دی جائے اس کا کیا حکم ہوگا؟ رافع نے کہا: اس کا مضافہ نہیں ایٹ کہتے ہیں: مزارعت کی جس شکل کی ممانعت فرمائی گئی تھی، اگر حلال و حرام کے فہم رکھنے والے غور کریں تو کبھی اسے جائز نہیں کہہ سکتے ہیں، کیونکہ اس میں معاوضہ ملنے نہ ملنے کا اندیشہ (مخاطرہ) تھا۔

حدثنی حنظلہ بن قیس الأنصاری قال: سألت رافع بن خدیج عن کراء الأرض بالذهب والورق، فقال: لا بأس بہ، انما کان الناس یوناجرون علی عہد رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم علی الماذیانات واقبال الجداول وأشیاء من الررع فیہلک ہذا ویسلم ہذا ویسلم ہذا ویہلک ہذا فلم یکن للناس کراء الا ہذا فلذلک زجر عنہ، وأما شیء معلوم مضمون فلا بأس بہ۔ (صحیح مسلم ج: ص:)

ب: حفصہ بن قیس کہتے ہیں: میں نے حضرت رافع بن خدیج رضی اللہ عنہ سے دریافت کیا کہ: سونے چاندی (زہد) کے عوض زمین ٹھیکے پر دی جائے، اس کا کیا حکم ہے؟ فرمایا: کوئی مضافہ نہیں! اور اصل آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم کے زمانے میں لوگ

جو مزارعت کرتے تھے (اور جس سے آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے منع فرمایا تھا) اس کی صورت یہ ہوتی تھی کہ زمین دار، زمین کے ان قطعات کو جو نہر کے کناروں اور مایلوں کے سروں پر ہوتے تھے، اپنے لئے مخصوص کر لیتے تھے، اور پیداوار کا کچھ حصہ بھی طے کر لیتے، بسا اوقات اس قطعہ کی پیداوار ضائع ہو جاتی اور اس کی محفوظ رہتی ہو سکتی برعکس ہو جاتا۔ اس زمانے میں لوگوں کی مزارعت کا بس یہی ایک دستور تھا، اس بنا پر آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے اسے سختی سے منع کیا، لیکن اگر کسی معلوم اور قابل ضمانت چیز کے بدلے میں زمین دی جائے تو اس کا قصداً نقص نہیں۔

اس روایت میں حضرت رافع رضی اللہ عنہ کا یہ جملہ خاص طور پر توجہ طلب ہے: فلم یکن للناس کراء الا هذا۔ لوگوں کی مزارعت کا بس یہی ایک دستور تھا۔ اور ان کی بعض روایات میں یہ بھی آتا ہے: ترجمہ: ان دنوں سونا چاندی نہیں تھے۔

اس کا مطلب واللہ اعلم یہی ہو سکتا ہے کہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم جب مدینہ طیبہ تشریف لائے، ان دنوں زمین ٹھیکے پر دینے کا رواج تو قریب قریب عدم کے برابر تھا، مزارعت کی عام صورت بنائی کی تھی، لیکن ان میں جاہلی قیود و شرائط کی آمیزش تھی، آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے نفس مزارعت کو نہیں بلکہ مزارعت کی اس جاہلی شکل کو ممنوع قرار دیا اور مزارعت کی صحیح صورت معین فرمائی۔ یہ صورت وہی تھی جس پر آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے اہل خیبر سے معاملہ فرمایا، اور جس پر آپ صلی اللہ علیہ وسلم کے زمانے میں اور آپ کے بعد کا برصغیر رضی اللہ عنہم نے عمل کیا۔

جابر بن عبد اللہ رضی اللہ عنہ یقول: کنا فی زمن رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نأخذ الأرض بالثلث أو الربع بالمأذیانات فنهی رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم عن ذلك۔ (شرح معانی لا تار للطحاوی) حضرت جابر بن عبد اللہ رضی اللہ عنہ فرماتے ہیں: ہم آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم کے زمانے میں زمین لیا کرتے تھے نصف پیداوار پر، تہائی پیداوار پر، اور نہر کے کناروں کی پیداوار پر، آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے اس سے منع فرمایا تھا۔

سعد بن ابی وقاص رضی اللہ عنہ فرماتے ہیں: لوگ اپنی زمین مزارعت پر دیا کرتے تھے، شرط یہ ہوتی تھی کہ جو پیداوار گول (السیاق) پر ہوگی اور جو کنوئیں کے گرد و پیش پانی سے سیراب ہوگی، وہ ہم لیا کریں گے، آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے اس سے نفی فرمائی، اور فرمایا: سونے چاندی پر دیا کرو۔

عن نافع أن ابن عمر رضی اللہ عنہ کان یکرى مزارعه علی عهد النبی صلی اللہ علیہ وسلم وأبی بکر وعمر وعثمان وصدراً من اماراة معاوية ثم حدث عن رافع بن خدیج: أن النبی صلی اللہ علیہ وسلم نهی عن کراء المزارع، فلذهب ابن عمر الی رافع وذهبت معه فسأله، فقال: نهی النبی صلی اللہ علیہ وسلم عن کراء المزارع، فقال ابن عمر: قد علمت أنا کنا نکرى مزارعنا علی عهد رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم بما علی الأربعاء شیء من التین۔ (صحیح بخاری)



حضرت نافع کہتے ہیں: حضرت ابن عمر رضی اللہ عنہما اپنی زمین مزارعت پر دیا کرتے تھے، آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم، حضرت ابوبکر، حضرت عمر، حضرت عثمان رضی اللہ عنہم کے دور میں، اور حضرت معاویہ رضی اللہ عنہ کے ابتدائی دور تک بھی۔ پھر ان سے بیان کیا گیا کہ رافع بن خدیج کہتے ہیں کہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے زمین کرائے پر دینے سے منع فرمایا ہے، حضرت ابن عمرؓ، حضرت رافع کے پاس گئے، میں بھی ساتھ تھا، ان سے دریافت کیا، انہوں نے فرمایا: آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے زمین کرائے پر دینے سے منع فرمایا ہے۔ ابن عمر رضی اللہ عنہما نے فرمایا: آپ کو یہ تو معلوم ہی ہے کہ ہماری مزارعت آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم کے زمانے میں اس پیداوار کے عوض ہوا کرتی تھی جو نہروں پر ہوتی تھی اور کچھ گھاس کے عوض، (آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے اسی سے منع فرمایا تھا)۔

حضرت رافع بن خدیج، جابر بن عبد اللہ، سعد بن ابی وقاص اور عبد اللہ بن عمر رضی اللہ عنہم کسی ان روایات سے یہ بات صاف ظاہر ہوتی ہے کہ مزارعت کی وہ جاہلی شکل کیا تھی جس سے آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے منع فرمایا تھا۔

نبی کی بعض روایات اس پر محمول ہیں کہ بعض اوقات زائد قیود و شرائط کی وجہ سے معاملہ کنندگان میں نزاع کی صورت پیدا ہو جاتی تھی، آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے اس موقع پر فرمایا تھا کہ اس سے تو بہتر یہ ہے کہ تم اس قسم کی مزارعت کے بجائے زرعہ پر زمین دیا کرو۔ چنانچہ حضرت زید بن ثابت رضی اللہ عنہ کو جب یہ خبر پہنچی کہ رافع بن خدیج رضی اللہ عنہ مزارعت سے منع فرماتے ہیں، تو آپ ﷺ نے انہوں کے لیے میں فرمایا۔

یغفر اللہ لواقع بن خدیج، أنا واللہ أعلم بالحديث منه، إنما رجلان - قال مسدد: من الأنصار لم اتفقوا - قد اقتتلا، فقال رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم: ان كان هذا شأنکم فلا تکرؤا المزارع . (سنن ابوداؤد، ابن ماجہ)

اللہ تعالیٰ رافع کی مغفرت فرمائے، بخدا میں اس حدیث کو ان سے بہتر سمجھتا ہوں۔ قصہ یہ تھا کہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم کی خدمت میں انصار کے دو شخص آئے ان کے مابین مزارعت پر جھگڑا تھا، اور فوج مرنے مارنے تک پہنچ چکی تھی، (قد اقتتلا) آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: ان كان هذا شأنکم فلا تکرؤا المزارع .

جب تمہاری حالت یہ ہے تو مزارعت کا معاملہ ہی نہ کرو۔ رافع نے بس اتنی بات نہ لی: تم مزارعت کا معاملہ نہ کیا کرو۔

عن سعد بن أبي وقاص رضي الله عنه قال: كان أصحاب المزارع يكرهون في زمان رسول الله صلى الله عليه وسلم مزارعهم بما يكون على الساق من الزرع فجاءوا رسول الله صلى الله عليه وسلم فاختصموا في بعض ذلك، فنهاهم رسول الله صلى الله عليه وسلم أن يكرؤا بذلك وقال: اكروا بالذهب والفضة . (نسائي)

سعد بن ابی وقاص رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ زمین دار اپنی زمین اس پیداوار کے عوض جو نہروں پر ہوتی تھی دیا۔ وہ آٹھ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم کی خدمت میں آئے اور حرارت کے سلسلے میں جھگڑا کیا، آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا اس پر مزارعت نہ کیا کرو، بلکہ سونے چاندی کے عوض دیا کرو۔

ان دونوں روایتوں سے معلوم ہوتا ہے کہ کسی خاص مقدمے کا فیصلہ فرماتے ہوئے آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے دونوں فریقوں کو فیما بین کی تھی کہ وہ آئندہ مزارعت کے بجائے زرہ نقد پر زمین لیا دیا کریں۔

سوم: احادیث نبوی کا تیسرا محل یہ تھا کہ بعض لوگوں کے پاس ضرورت سے زائد زمین تھی اور بعض ایسے محتاج اور ضرورت مند تھے کہ وہ دوسروں کی زمین مزارعت پر لیتے، اس کے باوجود ان کی ضرورت پوری نہ ہوتی۔ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے ان لوگوں کو، جن کے پاس اپنی ضرورت سے زائد اراضی تھی، ہدایت فرمائی تھی کہ وہ حسن معاشرت، مواصلات، اسلامی اخوت اور بلند اخلاقی کاموں پیش کریں اور اپنی زائد زمین اپنے ضرورت مند بھائیوں کے لئے وقف کر دیں، اس پر انہیں اللہ کی جانب سے جو اجر و ثواب ملے گا، وہ اس معاوضے سے یقیناً بہتر ہوگا جو اپنی زمین کا وہ حاصل کرتے تھے۔

عن رافع بن خدیج رضی اللہ عنہ قال: مر النبی صلی اللہ علیہ وسلم علی أرض رجل من الانصار قد عرف انه محتاج، فقال: لمن هذه الأرض؟ قال: لفان اعطانيها بالاجور، فقال: لو منحها احدها. فأتى رافع الانصار، فقال: ان رسول الله نهاكم عن امر كان لكم نافعا وطاعة رسول الله أنفع لكم. (نسائی)

رافع بن خدیج رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم ایک انصاری کی زمین پر سے گزرے، یہ صاحب محتاجی میں مشہور تھے، آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے دریافت فرمایا: یہ زمین کس کی ہے؟ اس نے بتایا کہ فلاں شخص کی ہے، اس نے مجھے اجرت پر دی ہے۔ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: کاش! وہ اپنے بھائی کو بلا عوض دیتا۔ حضرت رافع رضی اللہ عنہ انصار کے پاس گئے، ان سے کہا: رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے تمہیں ایک ایسی چیز سے روک دیا ہے جو تمہارے لئے نفع بخش تھی اور رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کے حکم کی تعمیل تمہارے لئے اس سے زیادہ نافع ہے۔

عن جابر رضی اللہ عنہ: سمعت النبی صلی اللہ علیہ وسلم يقول: من كانت له أرض فليهبها أو ليعرها.

حضرت جابر رضی اللہ عنہ فرماتے ہیں: میں نے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کو یہ فرماتے ہوئے سنا ہے: جس کے پاس زمین ہو، اسے چاہئے کہ وہ کسی کو ہبہ کر دے یا عاریتہ دے۔

عن ابن عباس رضی اللہ عنہما: أن النبی صلی اللہ علیہ وسلم قال: لأن یصح أحدکم أحاه أرضه حیر له من أن یأخذ علیها کذا وکذا.

ابن عباس رضی اللہ عنہما سے روایت ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے ارشاد فرمایا: البتہ یہ بات کہ تم میں سے ایک شخص

اپنے بھائی کو اپنی زمین کا شتہ کے لئے بلا عرض دے دے اس سے بہتر ہے کہ اس پر اتنا معاوضہ وصول کرے۔ یعنی ہم نے مانا کہ زمین تہہاری ملکیت ہے، یہ بھی صحیح ہے کہ قانون کی کوئی قوت تمہیں ان کی مزارعت سے نہیں روک سکتی، لیکن کیا اسلامی اخوت کا تقاضا یہی ہے کہ تمہارا بھائی جو کوں نہ رہا ہے، اس کے بچے سکتے رہیں، وہ بنیادی ضرورتوں سے بھی محروم رہے، لیکن تم اپنی ضرورت سے زائد زمین جسے تم خود کاشت نہیں کر سکتے، وہ بھی اسے معاوضہ لئے بغیر دینے کے لئے تیار نہ ہو؟ کیا تم نہیں جانتے کہ مسلمان بھائی کی ضرورت پورا کرنے پر حق تعالیٰ شانہ کی جانب سے کتنا اجر و ثواب ملتا ہے؟ یہ چند نکلے جو تم زمین کے عوض قبول کرتے ہو، کیا اس اجر و ثواب کا مقابلہ کر سکتے ہیں؟

آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم اور حضرات مہاجرین کی مدینہ طیبہ تشریف آوری کے بعد حضرات انصار نے اسلامی مہمانوں کی معاشی کفالت کا بار گراں جس شدہ پیشانی سے اٹھایا، ایثار و سروت، ہمدردی و غم خواری اور اخوت و مواسات کا جو اعلیٰ نمونہ پیش کیا، نظمی عن اراضی کی احادیث بھی اسی سنہری معاشی کفالت کا ایک باب ہے۔

امام بخاری رحمہ اللہ نے ان احادیث پر یہ باب قائم کر کے اسی طرف اشارہ کیا ہے: باب ما کان اصحاب النبی صلی اللہ علیہ وسلم یواسی بعضهم بعضاً فی الزراعة والتمرة۔ (صحیح بخاری)

ذرا غور کریں کہ ایک چھوٹا سا قصبہ (المدینہ) اس میں انصار کی کل آبادی ہی کتنی تھی؟ ان کا ذریعہ معاش کیا تھا؟ لے دے کر مٹی زمینیں! جو اسلام سے پہلے خود ان کی اپنی ضروریات کے لئے بھی بعد شکل کفالت کرتی ہوں گی، ان کی جاں نثاری و بلند ہمتی نے آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم کے ہاتھ میں ہاتھ دے کر یہ عہد کر لیا تھا کہ ہم اپنی اور اپنے ہال بچوں کی نہیں بلکہ اسلام اور مسلمانوں کی کفالت کریں گے۔ انہوں نے عہد جس طرح نبھایا وہ سب کو معلوم ہے (رضی اللہ عنہم وارضاهم وجزاہم عن الاسلام خیرا)۔ اسلمین خیرا لجزاء) اطراف و اکناف سے کھینچ کھینچ کر قاتلوں کے قافلے یہاں جمع ہو رہے تھے اور حضرات انصار؟ اُصلاً و صلاً و مہرجاناً کہہ کر ان کا استقبال فرما رہے تھے۔ کون اندازہ کر سکتا ہے کہ یہ چھوٹی سی بستی اور اس کے یہ چند گئے چنے انصار الاسلام کتنے معاشی بوجھ کے نیچے ڈب گئے ہوں گے، لیکن صد آفرین ان وفا کیش ندائیوں کو! کہ ایک لمحے کے لئے انہوں نے اس بوجھ سے استہانت کا احساس تک نہیں کیا، بلکہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم اور آپ کے مہمانوں کی خاطر اپنا سب کچھ پیش کر دیا، گویا ان کا اپنا کچھ نہیں تھا، جو کچھ تھا رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کا تھا، اور ان کی حیثیت محض رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کے کارندوں کی تھی۔ سوچنا چاہئے کہ ان حالات میں انصار الاسلام کو اگر رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم یہ فرماتے ہیں: جس کے پاس زمین ہو وہ اپنے بھائی کو بہرہ کر دے یا اسے عاریتہ دے دے کیا اس کے یہ معنی ہوں گے کہ اسلام میں مزارعت کا باب ہی دوسرے سے مفقود ہے؟ ان احادیث کو مدینہ طیبہ کے معاشی دباؤ اور حضرات انصار کی کفالت اسلامیہ کے پس منظر میں پڑھا جائے تو صاف نظر آئے گا کہ ان کا منشا یہ نہیں کہ اسلام میں مزارعت ناجائز ہے، (اگر ایسا ہوتا تو خود آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم اور اکابر صحابہ؟ یہ معاملہ کیوں کرتے؟) بلکہ ان کا منشا یہ ہے کہ بقول سعدی۔ ہرچہ درویشان را بہت وقفہ تیا چال است

آپ اپنی ضرورت پوری کیجئے اور زائد از ضرورت کو ضرورت مندوں کے لئے حبہ اللہ وقف کر دیجئے، یہ تھے احادیث نبوی سے تین مہمل، جس کی وضاحت حضرات صحابہ کرام رضی اللہ عنہم نے فرمائی، اور جن کا خلاصہ حضرت شاہ ولی اللہ رحمۃ اللہ علیہ کے الفاظ میں یہ ہے۔

وكان وجوه السابعين يتعاملون بالمزارعة، ويدل على الجواز حديث معاملة أهل خيبر وأحاديث النهي عنها محمولة على الإجارة بما على الماذبانات أو قطعة معينة، وهو قول رافع رضى الله عنه، أو على التنبؤ به والأرضاء، وهو قول ابن عباس رضى الله عنهما، أو على مصلحة خاصة بذلك الوقت من جهة كثرة منافستهم فى هذه المعاملة حينئذ، وهو قول زيد رضى الله عنه، والله أعلم (حجة الله البالغة)

(صحابہ کرام کے بعد) اگر تابعین مزارعت کا معاملہ کرتے تھے، مزارعت کے جواز کی دلیل اہل خيبر سے معاملے کی حدیث ہے، اور مزارعت سے ممانعت کی احادیث یا تو ایسی مزارعت پر محمول ہیں جس میں نہروں کے کناروں (مآذینات) کی پیداوار یا کسی مہینہ قطعے کی پیداوار ملے کر لی جائے، جیسا کہ حضرت رافع رضی اللہ عنہ نے فرمایا، یا تنزیہ وارشاد پر، جیسا کہ حضرت ابن عباس رضی اللہ عنہما نے فرمایا، یا اس پر محمول ہیں کہ مزارعت کی وجہ سے کثرت منافقات پیدا ہو گئے تھے، اس مصلحت کی بنا پر اس سے روک دیا گیا، جیسا کہ حضرت زید رضی اللہ عنہ نے بیان فرمایا، واللہ اعلم!

قریب قریب یہی تحقیق حافظ ابن جوزی نے تحقیق میں، اور امام خطابی نے معالم السنن میں کی ہے، مگر اس مقام پر حافظ تورہشتی شارح مصابح (رحمہ اللہ) کا کلام بہت نفیس و متین ہے، وہ فرماتے ہیں۔

مزارعت کی احادیث جو مؤلف (صاحب مصابح) نے ذکر کی ہیں اور جو دوسری کتب حدیث میں موجود ہیں، بظاہر ان میں تعارض و اختلاف ہے، ان کی جمع و تطبیق میں مختصر ایہ کہنا جاسکتا ہے کہ حضرت رافع بن خدیج رضی اللہ عنہ نے نبی، مزارعت کے باب میں کئی حدیثیں سنیں جن کے محل الگ الگ تھے، انہوں نے ان سب کو کلام کر روایت کیا، یہی وجہ ہے کہ وہ کبھی فرماتے ہیں: میں نے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم سے سنا ہے، کبھی کہتے ہیں: میرے بچاؤں نے مجھ سے بیان کیا، کبھی کہتے ہیں: میرے دو بچاؤں نے مجھے خبر دی بعض احادیث میں ممانعت کی وجہ یہ ہے کہ وہ لوگ غلط شرائط لگا لیتے تھے اور نامعلوم اجرت پر معاملہ کرتے تھے، چنانچہ اس کی ممانعت کر دی گئی۔ بعض کی وجہ یہ ہے کہ زمین کی اجرت میں ان کا جھگڑا ہو جاتا تا آنکہ نوبت لڑائی تک پہنچ جاتی۔ اس موقع پر آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: لوگو! اگر تمہاری یہ حالت ہے تو مزارعت کا معاملہ ہی نہ کرو یہ بات حضرت زید بن ثابت رضی اللہ عنہ نے بیان فرمائی ہے۔ بعض احادیث میں ممانعت کی وجہ یہ ہے کہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے اس بات کو پسند نہیں فرمایا کہ مسلمان اپنے بھائی سے زمین کی اجرت لے، کبھی ایسا ہوگا کہ آسمان سے برسات نہیں ہوگی، کبھی زمین کی روئیدگی میں خلل ہوگا، اندریں صورت اس بے چارے کا مال ناحق جاتا رہے گا، اس سے مسلمانوں میں باہمی نفرت و بغض کی فضا پیدا ہوگی، یہ مضمون حضرت ابن عباس رضی اللہ عنہما کی حدیث سے سمجھا جاتا ہے کہ: جس کی زمین ہو، وہ خود کاشت کرے یا کسی بھائی کو کاشت کے لئے

دے دے تاہم یہ بطور قانون نہیں بلکہ حرقت و موساسات کے طور پر ہے۔ بعض احادیث میں ممانعت کا سبب یہ ہے کہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم نے کاشتکاری پر فریفتہ ہونے، اس کی حرص کرنے اور ہمہ تن اسی کے ہو رہے کو ان کے لئے پسند نہیں فرمایا، کیونکہ اس صورت میں وہ جہاد فی سبیل اللہ سے بیٹھ رہتے، جس کے نتیجے میں ان سے غنیمت و فی کا حصہ فوت ہو جاتا (آخرت کا خسارہ مزید برآں رہا) اس کی دلیل ابوالمرثی اللہ عنہ کی حدیث ہے۔

(اشارۃ الی ما رواہ البخاری من حدیث ابی امامۃ رضی اللہ عنہ: لا یدخل ہذا بیتا الا دخلہ الذل)۔  
اس تمام بحث کا خلاصہ یہ ہے کہ اسلام میں مزارعت نہ مطلقاً جائز ہے، نہ مطلقاً ممنوع، بلکہ اس بات کی تمام احادیث کا مجموعی مفاد کہ دارومریز کی تلقین ہے، حضرات فقہائے اُمت نے اس باب کی نزاکتوں کو پوری طرح سمجھا، چنانچہ تمام فقہی مذاہب میں حج دارومریز کی وقتی رعایت نظر آئے گی، اور یہ بحث و تحقیق کا ایک الگ موضوع ہے۔

مزارعت کا تہائی یا چوتھائی پر باطل ہونے کا بیان

(قَالَ أَبُو حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ: الْمُزَارَعَةُ بِالثَّلْثِ وَالرُّبْعِ بَاطِلَةٌ) اَعْلَمَ أَنَّ الْمُزَارَعَةَ لَعَنَ: مُفَاعَلَةٌ مِنَ الزَّرْعِ. وَفِي الشَّرِيعَةِ: هِيَ عَقْدٌ عَلَى الزَّرْعِ بِنَعْضِ الْخَارِجِ. وَهِيَ فَايَسَةٌ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ، وَقَالَ: هِيَ جَائِزَةٌ لِمَا رَوَى أَنَّ (أَنَّ النَّبِيَّ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ عَامَلَ أَهْلَ خَيْبَرَ عَلَى نِصْفٍ مَا يَخْرُجُ مِنْ ثَمَرِ أَوْ زَرْعٍ) وَلَأنَّهُ عَقْدُ شَرْكَيةٍ بَيْنَ الْمَالِ وَالْعَمَلِ فَيَجُوزُ اِغْتِبَارًا بِالْمُضَارَبَةِ وَالْجَمَاعِ دَفْعَ الْحَاجَةِ، فَإِنَّ ذَا الْمَالِ قَدْ لَا يَهْتَدِي إِلَى الْعَمَلِ وَالْقَوِيُّ عَلَيْهِ لَا يَجِدُ الْمَالَ، فَمَسَّتْ الْحَاجَةُ إِلَى اِنْعِقَادِ هَذَا الْعَقْدِ بَيْنَهُمَا بِخِلَافِ دَفْعِ الْغَنَمِ وَالذَّجَاجِ وَذَوْدِ الْقَرْصِ مُعَامَلَةٌ بِنِصْفِ الزَّوَائِدِ لِأَنَّهُ لَا اَثَرَ هُنَاكَ لِلْعَمَلِ فِي تَخْصِيلِهَا فَلَمْ تَتَحَقَّقْ شَرْكَيةٌ.

وَلَمْ يَرَوْى (أَنَّهُ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ نَهَى عَنِ الْمُتَخَابَرَةِ وَهِيَ الْمُزَارَعَةُ) وَلَأنَّهُ اسْتِشْجَارٌ بِنَعْضِ مَا يَخْرُجُ مِنْ عَمَلِهِ فَيَكُونُ فِي مَعْنَى قَفْصِ الطَّحْنِ، وَلَأنَّ الْأَجَرَ مَجْهُولٌ أَوْ مَعْدُومٌ وَكُلُّ ذَلِكَ مُفْسِدٌ، وَمُعَامَلَةُ النَّبِيِّ عَلَيْهِ الصَّلَاةُ وَالسَّلَامُ أَهْلَ خَيْبَرَ كَانَ خَرَاجَ مِقَاسِمَةٍ بِطَرِيقِ الْمَنْ وَالصَّنْحِ وَهُوَ جَائِزٌ.

ترجمہ

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ نے کہا ہے کہ تہائی یا چوتھائی پر مزارعت باطل ہے۔ اور مزارعت لغت کے اعتبار سے یہ باب

معاقلہ سے معذور ہے اور اصطلاح شرع میں بعض حصے پر زراعت کرنے کا نام حرارت ہے۔ اور یہ امام صاحب کے نزدیکی فاسد

ہے۔ صاحبین نے کہا ہے کہ یہ جائز ہے اور اس کے جواز بنیاد قطعی دلیل ہے کہ نبی کریم ﷺ نے اہل خیبر کے ساتھ نصف مقدار پر پہل یا بھتی کا معاملہ کیا ہے۔ اور یہ بھی دلیل ہے کہ حرارت یہ کام اور مال کے درمیان شرکت والا عقد ہے۔ پس مضاربت پر قیاس کرتے ہوئے اس کو جائز قرار دیا جائے گا۔ اور ایک اجتماعی ضرورت کو دور کرنا ہے۔ کیونکہ بعض اوقات مال والا کام نہیں کر سکتا اور جو بندہ کام کر سکتا ہے اس کے پاس مال نہیں ہوتا پس ان دونوں کے درمیان اسی عقد کو مستفاد کرنے کی ضرورت پڑے گی۔ جبکہ نصف ذوائد سے ساتھ بکری، مرغی اور ریشم کے کیڑوں کا معاملہ ایسا نہیں ہے کیونکہ یہاں پر حصول ذوائد میں کوئی اثر نہیں ہے پس ان چیزوں میں شرکت ثابت نہ ہوگی۔

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کی دلیل وہی روایت ہے جو آپ نے روایت کی ہے کہ نبی کریم ﷺ نے غنایہ سے منع کیا ہے اور وہ مزارعت ہے۔ کیونکہ مزارعت کا عقد یہ انسان کے کسی عمل سے پیدا ہونے والے بعض حصے کو اجرت پر رکھنا ہے۔ پس یہ فقیر طمان کے معنی میں ہے کیونکہ اس کی اجرت نہ معلوم ہے یا پھر اجرت ہی نہیں ہے۔ لہذا ہر طرح سے فاسد ہے۔ جبکہ اہل خیبر نے نبی کریم ﷺ کا معاملہ یہ مصالحت کے طور پر ان سے مقاسم خراج کے مسائل سے ہے اور وہ جائز ہے۔

### تین چوتھائی پر مزارعت کرنے فقہی مذاہب

قیس بن مسلم نے بیان کیا اور ان سے ابو جعفر نے بیان کیا کہ مدینہ میں مہاجرین کا کوئی گھر ایسا نہ تھا جو تہائی یا چوتھائی حصہ پر کاشتکاری نہ کرتا ہو۔ حضرت علی اور سعد بن مالک اور عبداللہ بن مسعود، اور عمر بن عبدالعزیز اور قاسم اور عروہ اور حضرت ابوبکر کی اولاد اور حضرت عمر کی اولاد اور حضرت علی کی اولاد اور ابن سیرین رضی اللہ عنہ سب بیٹائی پر کاشت کیا کرتے تھے۔ اور عبدالرحمن بن اسود نے کہا کہ میں عبدالرحمن بن یزید کے ساتھ بھتی میں سا جمی رہا کرتا تھا اور حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے لوگوں سے کاشت کا معاملہ اس شرط پر طے کیا تھا کہ اگر گرج وہ خود (حضرت عمر رضی اللہ عنہ) سمیہا کریں تو پیداوار کا آدھا حصہ لیں اور اگر ختم ان لوگوں کا ہو جو کام کریں گے تو پیداوار کے اتنے حصے کے وہ مالک ہوں۔ حسن بصری رحمہ اللہ علیہ نے کہا کہ اس میں کوئی حرج نہیں کہ زمین کسی ایک شخص کی ہو اور اس پر خرچ دونوں (مالک اور کاشتکار) مل کر کریں۔ پھر جو پیداوار ہو اسے دونوں بانٹ لیں۔

زہری رحمہ اللہ علیہ نے بھی یہی فتویٰ دیا تھا۔ اور حسن نے کہا کہ کپاس اگر آدمی (یعنی کے شرط) پر چنی جائے تو اس میں کوئی حرج نہیں۔ ابراہیم، ابن سیرین، عطاء، حکم، زہری اور قتادہ رحمہم اللہ نے کہا کہ (کپڑا بننے والوں کو) دھاگا اگر تہائی، چوتھائی یا اسی طرح کی شرکت پر دیا جائے تو اس میں کوئی حرج نہیں۔ مگر نے کہا کہ اگر جانور ایک مہینہ مدت کے لیے اس کی تہائی یا چوتھائی کٹائی پر دیا جائے تو اس میں کوئی قباحہ نہیں ہے۔

اس باب کے ذیل میں کئی ایک اثر مذکور ہوئے ہیں۔ جن کی تفصیل یہ کہ ابو جعفر مذکور امام محمد باقر رحمۃ اللہ علیہ کی کنیت ہے جو

امام جعفر صادق رحمۃ اللہ علیہ کے والد ہیں۔ حضرت علی اور سحر اور ابن مسعود اور عمر بن عبد العزیز رضی اللہ عنہم کے اثروں کو ابن ابی شیبہ نے اور قاسم کے اثر کو عبد الرزاق نے اور عروہ کے اثر کو بھی ابن ابی شیبہ نے وصل کیا ہے۔ اور ابن ابی شیبہ اور عبد الرزاق نے امام محمد باقر سے نکالا۔ اس میں یہ ہے ان سے مثالی کو پوچھا تو انہوں نے کہا میں نے ابو بکر اور عمر اور علی سب کے خاندان والوں کو یہ کرتے دیکھا ہے اور ابن سیرین کے اثر کو سعید بن منصور نے وصل کیا اور عبد الرحمن بن اسود کے اثر کو ابن ابی شیبہ اور نسائی نے وصل کیا اور حضرت عمر بن عبد الرحمن بن اسود کے اثر کو ابن ابی شیبہ اور بیہقی اور طحاوی نے وصل کیا۔

امام بخاری رحمۃ اللہ علیہ کا مطلب اس اثر کے لانے سے یہ ہے کہ مزارعت اور عمارہ دو دلوں ایک ہیں۔ بعض نے کہا جب حم زین کا مالک دے تو وہ مزارعت ہے اور جب کام کرنے والا ختم اپنے پاس سے ڈالے تو وہ عمارہ ہے۔ بہر حال مزارعت اور عمارہ امام احمد اور خزیمہ اور ابن منذر اور خطابی کے نزدیک درست ہے اور باقی علماء نے اس کو ناجائز کہا ہے۔ لیکن صحیح مذہب امام احمد کا ہے کہ یہ جائز ہے۔ حسن بصری کے اثر کو سعید بن منصور نے وصل کیا ہے اور زہری کے اثر کو ابن ابی شیبہ اور عبد الرزاق نے وصل کیا اور ابیہیم کے قول کو ابو بکر اثرم نے اور ابن سیرین کے قول کو ابن ابی شیبہ نے اور عطا اور قتادہ اور حکم اور زہری کے بھی اقوال کو انہوں نے وصل کیا۔

مطلب یہ ہے کہ مزارعت کی مختلف صورتیں ہیں مثلاً نیکھ لگان بصورت روپہ مقرر کر لیا جائے۔ یہ صورت بہر حال جائز ہے۔ ایک صورت یہ کہ مالک زمین کا کوئی قطعہ اپنے لیے خاص کرے کہ اس کی پیداوار خاص میری ہوگی یا مالک غلہ ملے کر لے کہ پیداوار کچھ بھی ہو میں اتنا غلہ لوں گا۔ یہ صورتیں اس لیے ناجائز ہیں کہ معاملہ کرتے وقت دونوں فریق ناواقف ہیں۔ مستقبل میں ہر دو کے لیے نفع و نقصان کا احتمال ہے۔ اس لیے شریعت نے ایسے دعوے کے معاملہ سے روک دیا۔ ایک صورت یہ ہے کہ تہائی یا چوتھائی پر معاملہ کیا جائے یہ صورت بہر حال جائز ہے اور یہاں اسی کا بیان مقصود ہے۔

حافظ ابن حجر عسقلانی شافعی فرماتے ہیں: والحق ان البخاری انما اراد بسباق هذه الآثار الاشارة الى ان الصحابة لم ينقل عنهم خلاف في الجواز خصوصاً اهل المدينة ليلزم من يقدم عملهم على الاخبار المرفوعة ان يقولوا بالجواز على قاعدتهم (فتح الباری) یعنی حضرت امام بخاری رحمۃ اللہ علیہ نے ان آثار کے یہاں ذکر کرنے سے یا اشارہ فرمایا ہے کہ صحابہ کرام سے جواز کے خلاف کچھ متقول نہیں ہے خاص طور پر مدینہ والوں سے ہو۔

مزارعت فاسدہ کے سبب عامل کو اجرت مثلی ملنے کا بیان

(وَإِذَا فَسَدَتْ عِنْدَهُ فَإِنْ سَقَى الْأَرْضَ وَكَرَّيَهَا وَلَمْ يَخْرُجْ شَيْءٌ مِنْهُ فَلَهُ أَجْرٌ مِنْهُ)  
لأنه في معنى إيجارٍ فاسدة، وهذا إذا كان البذر من قبل صاحب الأرض.  
وَإِذَا كَانَ الْبَذْرُ مِنْ قِبَلِهِ فَلَعَلَّهِ أَجْرٌ مِثْلُ الْأَرْضِ وَالْخَارِجُ فِي الْوَجْهَيْنِ لِصَاحِبِ الْبَذْرِ

لَآئِنَّ نَمَاءُ مُلْكِهِ وَلِلْآخِرِ الْأَجْرُ كَمَا فَلَّصْنَا ، إِلَّا أَنَّ الْقَنَوَى عَلَى قَوْلِهِمَا لِحَاجَةِ النَّاسِ إِلَيْهَا وَلِظَهْوَرِ تَعَامُلِ الْأُمَّةِ بِهَا . وَالْقِيَاسُ يُتْرَكُ بِالتَّعَامُلِ كَمَا فِي الْأَسْتِصْنَاعِ

ترجمہ

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ کے نزدیک مزارعت قاسد ہے اور جب کسی کا شکار نے زمین میں مل چلا یا اور اس کو سیراب کیا لیکن اس میں کوئی پیداوار نہ ہوئی۔ تو اس کو اجرت مثل مل جانے لگی۔ کیونکہ پیداوار قاسدہ کے حکم میں ہے۔ اور یہ اس وقت ہے جب بیج زمین کے مالک کی جانب سے ہو اور جب بیج اس کا شکار کی جانب سے ہے تو اس کے ذمہ پر زمین کی اجرت مثل واجب ہوگی۔ جبکہ پیداوار دونوں صورتوں میں بیج ڈالنے والے کیلئے ہوگی۔ کیونکہ اس کی ملکیت میں اضافے کا سبب دی ہے۔ جبکہ دوسرے کیلئے اجرت ہوگی۔ جس طرح ہم نے اس مسئلہ کو تفصیل کے ساتھ بیان کر دیا ہے۔ مگر تو فی صاحبین کے قول کے مطابق ہوگا۔ کیونکہ عوام مزارعت کی ضرورت مند ہے۔ اور اسی پر امت مسلمہ کا عمل ہے۔ اور تعادل کے سبب قیاس کو چھوڑ دیا جاتا ہے۔ (قاعدہ تھپہ) جس طرح اصحناع میں ہوتا ہے۔ (مسئلہ اصحناع میں عرف کے دلائل شرح ہدایہ جلد نہم میں ملاحظہ کریں)

شرح

مزارعت قاسدہ کے یہ احکام ہیں۔ جو کچھ اس صورت میں پیداوار ہو اس کا مالک تہادہ شخص ہے جس کے بیج ہیں پھر اگر بیج مزارع کے ہیں تو یہ مالک زمین کو زمین کی اجرت مثل دے گا اور اگر بیج مالک زمین کے ہیں تو یہ مزارع کو اس کے کام کی اجرت مثل دے گا اور اگر مثل بھی مالک زمین ہی کے ہیں تو زمین اور مثل دونوں کی اجرت مثل اس کو ملے گی۔ امام ابو یوسف رحمۃ اللہ تعالیٰ علیہ کے نزدیک اجرت مثل اوتی ہی دی جائے جو مقرر شدہ سے زائد نہ ہو یعنی اگر مقرر شدہ سے زائد ہوتی ہو تو اوتی ہی دیں جو مقرر ہے یعنی مثلاً نصف پیداوار کی برابر اور امام محمد رحمۃ اللہ تعالیٰ علیہ کے نزدیک یہ پابندی نہیں بلکہ جتنی بھی اجرت مثل ہوا اگرچہ مقرر شدہ سے زیادہ ہو وہی دی جائے گی۔

مزارعت قاسدہ میں اگر بیج مالک زمین کے ہیں اور پیداوار اس نے لی یہ اس کے لیے حلال و طیب ہے اور اگر مزارع کے بیج تھے اور پوری پیداوار اس نے لی تو اس کے لیے فقط اوتی ہی طیب ہے جو بیج اور لگان کے مقابل میں ہے باقی کو صدقہ کرے۔

مزارعت کے صحیح ہونے کیلئے شرائط کا بیان

(ثُمَّ الْمَرْاعَةُ لِصَاحِبِهَا عَلَى قَوْلٍ مَنْ يُجِيزُهَا شَرْطٌ : أَحَدُهُمَا كَوْنُ الْأَرْضِ صَالِحَةً لِلزَّرَاعَةِ) لِأَنَّ الْمَقْصُودَ لَا يَحْصُلُ بِذَوِيهِ (وَالثَّانِي أَنْ يَكُونَ رَبُّ الْأَرْضِ وَالْمَرْاعُ مِنْ أَهْلِ الْعَقْدِ وَهُوَ لَا يَخْتَصُّ بِهِ) لِأَنَّهُ عَقْدٌ مَا لَا يَصِحُّ إِلَّا مِنَ الْأَهْلِ (وَالثَّالِثُ بَيَانُ الْمُدَّةِ) لِأَنَّهُ عَقْدٌ عَلَى مَنَافِعِ الْأَرْضِ أَوْ مَنَافِعِ الْعَامِلِ وَالْمُدَّةُ هِيَ الْعِمَارَةُ لَهَا لِيَعْلَمَ بِهَا



(وَالرَّابِعُ بَيَانُ مَنْ عَلَيْهِ الْبَلَدُ) قَطْعًا لِلْمُنَازَعَةِ وَإِعْلَامًا لِلْمَقْصُودِ عَلَيْهِ وَهُوَ مَنَافِعُ الْأَرْضِ أَوْ مَنَافِعُ الْعَامِلِ .

(وَالْخَامِسُ بَيَانُ نَصِيبِ مَنْ لَا بَلَدَ مِنْ قِبَلِهِ) لِأَنَّهُ يَسْتَحِقُّ عَوَضًا بِالْشَّرْطِ فَلَا بُدَّ أَنْ يَكُونَ مَعْلُومًا ، وَمَا لَا يَعْلَمُ لَا يَسْتَحِقُّ شَرْطًا بِالْعَقْدِ .

(وَالسَّادِسُ أَنْ يُحْلَى رَبُّ الْأَرْضِ بَيْنَهَا وَبَيْنَ الْعَامِلِ ، حَتَّى لَوْ شَرَطَ عَمَلُ رَبِّ الْأَرْضِ يُفْسِدُ الْعَقْدَ) لِقَوَاتِ التَّخْلِيَةِ (وَالسَّابِعُ الشَّرِكَةُ فِي الْخَارِجِ بَعْدَ حُضُورِهِ) لِأَنَّهُ يَسْتَعْقِدُ شَرِكَةً فِي الْإِنْتِهَاءِ ، فَمَا يَقْطَعُ هَذِهِ الشَّرِكَةُ كَانَ مُفْسِدًا لِلْعَقْدِ (وَالثَّامِنُ بَيَانُ جِنْسِ الْبَلَدِ) لِتَصْوِيرِ الْأَجْرِ مَعْلُومًا .

ترجمہ

اور جواز مراعت والوں نے مراعت کیلئے چند شرائط کو بیان کیا ہے۔ (۱) وہ زمین کا شکار کے قابل ہو کیونکہ اس کے سوا کوئی مقصد حاصل نہ ہوگا۔ (۲) زمین کا مالک اور کاشتکار یہ دونوں اہل مقدس سے ہوں۔ اور یہ شرط صرف اسی عقد کے ساتھ حاصل نہیں ہے بلکہ کسی بھی عقد کے ساتھ صحیح ہوتی ہے۔

(۳) مدت کو بیان کرنا کیونکہ زمین اور کام کرنے والے کیلئے منافع پر عقد کرنا ہے۔ اور منافع کا معیار مدت ہے۔ تاکہ اس مدت کے ذریعے منافع کا پتہ چل سکے۔ (۴) وہ آدمی مراعت کے طور پر بیان کرے کہ بیج کس پر ہے، تاکہ جھگڑا ختم کیا جائے۔ اور معقودہ علیہ کو بتایا جائے کہ یہ زمین یا کاشتکاری نفع کے درمیان ہے۔

(۵) اور وہ حصہ بھی بیان کرے جس کی جانب سے بیج نہ ہو کیونکہ وہ شرط کے طور پر عوض کا حقدار بنے گا۔ پس اس کا معلوم ہونا لازم ہے۔ کیونکہ جو چیز معلوم نہ ہو وہ عقد کے سبب شرط بن کر حقدار نہیں ہوا کرتی۔ (قاعدہ فقہیہ)

(۶) زمین کا مالک زمین کو حراعت کے حوالے کر دے اور اپنا عمل نقل ختم کر دے۔ حتیٰ کہ جب زمین والے نے کام کرنے کی کوئی شرط لگائی تو عمل دغل ہونے کی وجہ سے عقد فاسد ہو جائے گا۔

(۷) بیہ ادوار ہو جانے کے بعد اس میں شرکت ہو کیونکہ یہ عقد انتہائی اعتبار سے شرکت بن کر منعقد ہوا ہے۔ لہذا اس عقد کو ختم کرنے والی چیز مفسد ہوگی۔ (۸) بیج کس کو بیان کرنا ہے۔ اس لئے کہ ہجرت کا علم ہو سکے۔

شرح

رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے اس بات کو پسند فرمایا ہے کہ زمین کا مالک یا خود کاشت کرے یا کسی دوسرے ضرورت مند بحالی کو مفت کاشت کے لئے دے دے۔ امام اعظم ابو حنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک حراعت یعنی بٹائی پر زمین دینا جائز نہیں، لیکن

بعض صورتوں میں مجبوری ہوتی ہے اور اس کے سوا چارہ نہیں رہتا۔ پس صاحبین کے نزدیک ٹٹائی پر زمین دی جاسکتی ہے۔ صاحبین کے نزدیک مزارعت کے جواز کے لئے آٹھ شرائط ہیں۔

- 1۔ زمین قابل کاشت ہو
- 2۔ مالک و مزارع اہل عقد ہوں
- 3۔ مدت بیان کی جائے
- 4۔ یہ بات واضح کی جائے کہ بیج کس کے ذمہ ہوگا؟
- 5۔ جس کے ذمہ بیج نہیں اس کے حصہ کی وضاحت
- 6۔ مالک، زمین مزارع کے پردہ کرے اور اپنا عمل و عمل یا تعریف نہ کرے
- 7۔ پیداوار حاصل ہونے پر اس میں شرکت مقررہ حصہ
- 8۔ بیج کی جنس کا تعین کرنا کہ کیا بونے کا؟

ہمارے علمائے احناف کا فتویٰ صاحبین پر ہے، البتہ یہ یاد رہے کہ آج کل کی زمینداری اور جاگیرداری کی بنیاد کسی اصول عدل پر نہیں، ہر اس ظلم پر ہے۔ ظالم حکمرانوں نے مخالف حریت پسند عوام سے زمین چھین کر اپنے پسندیدہ لوگوں میں بطور رشوت تقسیم کی ہے۔ نہ وہ حکمران اس کے جائز مالک تھے نہ اس بندر بانٹ کے مجاز۔ لہذا اس زمینداری و جاگیرداری کا صورت جواز سے کوئی تعلق نہیں۔ یہ ہر اس ظالمانہ و فاسدانہ دست برد کا نتیجہ ہے۔ یہ نہ امام صاحب کے نزدیک جائز ہے نہ صاحبین کے نزدیک۔

مسئلہ صاحبین کے مطابق صرف وہ مزارعت جائز ہے جو غضب و نہب سے پاک ہے اور شرعی اصولوں پر مبنی ہو۔ آپ کی زمین بظاہر حلال نظر آتی ہے، لہذا مسئلہ صاحبین کے مطابق آپ شرائط بالا کے تحت ٹٹائی پر دے سکتے ہیں۔

صاحبین کے نزدیک مزارعت کی صورت اور بعد کا بیان

قَالَ (وَهِيَ عِنْدَهُمَا عَلَى أَرْبَعَةِ أَجْزَاءٍ : إِنْ كَانَتْ الْأَرْضُ وَالْبَذَرُ لِوَاحِدٍ وَالْبَقَرُ وَالْعَمَلُ لِوَاحِدٍ جَازَتْ الْمُزَارَعَةُ لِأَنَّ الْبَقَرَ آثَةُ الْعَمَلِ فَصَارَ كَمَا إِذَا اسْتَأْجَرَ خَيْطًا لِيَخِيطَ بِإِسْرَةِ الْخَيْطِ ، وَإِنْ كَانَ الْأَرْضُ لِوَاحِدٍ وَالْعَمَلُ وَالْبَقَرُ لِوَاحِدٍ جَازَتْ ) لِأَنَّهُ اسْتِئْجَارُ الْأَرْضِ بِنَعْضٍ مَعْلُومٍ مِنَ الْخَارِجِ فَيَجُوزُ كَمَا إِذَا اسْتَأْجَرَهَا بِدَرَاهِمٍ مَعْلُومَةٍ ( وَإِنْ كَانَتْ الْأَرْضُ وَالْبَقَرُ لِوَاحِدٍ وَالْعَمَلُ مِنْ آخَرٍ جَازَتْ ) لِأَنَّهُ اسْتَأْجَرَهُ لِلْعَمَلِ بِآلَةِ الْمُسْتَأْجِرِ فَصَارَ كَمَا إِذَا اسْتَأْجَرَ خَيْطًا لِيَخِيطَ ثَوْبَهُ بِإِسْرَتِهِ أَوْ طَيَّانًا لِيُطَيِّنَ بَعْرَهُ ( وَإِنْ كَانَتْ الْأَرْضُ وَالْبَقَرُ لِوَاحِدٍ وَالْعَمَلُ لِآخَرٍ فَهِيَ بَاطِلَةٌ ) وَهَذَا الَّذِي

ذَكَرَهُ ظَاهِرُ الرَّوَايَةِ. وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ يَجُوزُ أَيْضًا، لِأَنَّهُ لَوْ شَرَطَ الْبَذْرُ وَالْبَقْرُ عَلَيْهِ  
يَجُوزُ فَكَلَا إِذَا شَرَطَ وَخَذَهُ وَصَارَ كَجَانِبِ الْعَامِلِ. وَجَهُ الظَّاهِرِ أَنَّ مَنَفْعَةَ الْبَقْرِ  
لَيْسَتْ مِنْ جِنْسِ مَنَفْعَةِ الْأَرْضِ.

لِأَنَّ مَنَفْعَةَ الْأَرْضِ قُوَّةٌ فِي طَعْمِهَا يَحْصُلُ بِهَا النَّعْمُ، وَمَنَفْعَةُ الْبَقْرِ صَلَاحِيَّةٌ يَقَامُ بِهَا  
الْعَمَلُ كُلُّ ذَلِكَ بِخَلْقِ اللَّهِ تَعَالَى فَلَمْ يَتَجَانَسَا فَتَعَلَّى أَنْ تُجْعَلَ تَابِعَةً لَهَا، بِخِلَافِ  
جَانِبِ الْعَامِلِ لِأَنَّهُ تَجَانَسَتْ الْمَنَفَعَتَانِ فَجُعِلَتْ تَابِعَةً لِمَنَفْعَةِ الْعَامِلِ.

وَهَاهُنَا وَجْهَانِ آخَرَانِ لَمْ يَذْكُرْهُمَا: أَحَدُهُمَا أَنَّ يَكُونَ الْبَذْرُ لَا حَيْثُمَا وَالْأَرْضُ  
وَالْبَقْرُ وَالْعَمَلُ لَا خَرَفَانَهُ لَا يَجُوزُ لِأَنَّهُ يَتِمُّ شُرُكَةُ بَيْنَ الْبَذْرِ وَالْعَمَلِ وَلَمْ يَرُدِّهِ الشَّرْهُ  
وَالثَّانِي أَنَّ يُجْمَعَ بَيْنَ الْبَذْرِ وَالْبَقْرِ.

وَأَنَّهُ لَا يَجُوزُ أَيْضًا لِأَنَّهُ لَا يَجُوزُ عِنْدَ الْإِنْفِرَادِ فَكَلَا عِنْدَ الْإِجْتِمَاعِ، وَالْعَارِجُ فِي  
الْمَوْجَهَيْنِ لِصَاحِبِ الْبَذْرِ فِي رِوَايَةِ ائِمَّةِ اِبْنِ سَائِرِ الْمُؤَرِّعَاتِ الْفَاسِدَةِ، وَلِي رِوَايَةُ  
لِصَاحِبِ الْأَرْضِ وَيَصِيرُ مُسْتَقَرًّا لِلْبَذْرِ قَابِضًا لَهُ لِاتِّصَالِهِ بِأَرْضِهِ.

ترجمہ

صاحبین نے کہا ہے کہ حرارت کے چار طریقے ہیں۔ (۱) جب بچ اور زمین ایک شخص کی ہے جبکہ تیل اور مٹا دوسرے شخص  
کی ہے تو ایسی حرارت جائز ہے۔ کیونکہ تیل کام کرنے کا ذریعہ ہے۔ اور یہ اسی طرح ہو جائے گا کہ جب کسی شخص نے درزی کو  
اجرت پر رکھا ہے کہ اپنی سوئی کے ذریعے سلائی کرائے۔ (۲) اور جب زمین ایک شخص کی ہے جبکہ تیل، کام اور بچ دوسرے آدمی کا  
ہے۔ تو ایسی حرارت بھی جائز ہے۔ کیونکہ یہ پیداوار کی کچھ حصہ مقدار پر زمین کو اجرت پر لیا گیا ہے۔ جس طرح یہ مسئلہ ہے کہ جب  
کسی شخص نے معلوم دراہم کے بدلے میں زمین کو اجرت پر لیا ہے۔

(۳) اور جب زمین، تیل اور بچ ایک آدمی کا ہے جبکہ کام صرف دوسرے آدمی کا ہے تو ایسی حرارت بھی جائز ہے۔ کیونکہ  
زمین دینے والے نے کام کرنے والے کو بطور ذریعہ کے کام دیا ہوا ہے تو یہی ایسے ہی ہوگا جس طرح کسی نے اپنی سوئی دیکر درزی  
سے کپڑے سلوائے ہوں اور درزی کو اجرت پر لیا ہے۔ اس نے کسی کارگر کو اجرت پر لیا ہے کہ وہ مکان کے مالک کے آزاروں  
سے پلستر کر دے۔

(۴) اور جب زمین اور تیل ایک کے ہوں اور کام دوسرے کا ہے تو ایسی حرارت باطل ہے اور امام تدری علیہ الرحمہ نے

ظاہر الروایت کے مطابق یہ قول ذکر کیا ہے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ سے روایت ہے کہ یہ حزارت بھی درست ہے۔ کیونکہ جب مالک بیج اور بیل ان دونوں کی شرط لگائے تو جائز ہے تو یہ بھی اسی طرح جائز ہوگی۔ جس طرح صرف بیل کی شرط لگائی جائے۔ پس یہ کام کرنے والے کی جانب سے شرط لگانے کی طرح ہو جائے گا۔

ظاہر الروایت کی دلیل یہ ہے کہ بیل کا نفع یہ منفعت زمین کی جنس سے نہیں ہے کیونکہ زمین کا نفع ایک فطری طور پر طاقت یافتہ ہے۔ جس سے اضافہ ہوتا ہے جبکہ بیل کا نفع یہ ایک کرنے کی حد تک طاقت رکھنے والا ہے۔ اور ہر ایک اللہ کی مخلوق ہے۔ پس ان دونوں کے منافع ایک جنس سے نہ ہوں۔ اور بیل کے منافع کو زمین کے منافع کے تابع کرنا بھی مشکل ہے بہ خلاف عامل کی جانب سے جب ہو کیونکہ وہاں دونوں منافع ایک ہی جنس کے ہیں پس بیل کے منافع کو عامل کے منافع کے تابع کر دیا جائے گا۔

اور اسی مقام پر حزارت کے باطل ہونے کی صورتیں اور بھی ہیں جن کو صاحب قدوری نے ذکر نہیں کیا ہے اور ان میں سے ایک صورت یہ ہے کہ بیج ایک شخص کا ہے جبکہ زمین بیل اور کام دوسرے آدمی کا ہے تو یہ جائز نہیں ہے۔ کیونکہ یہ عقد بیج اور کام کے درمیان شرکت بن کر مکمل ہوا ہے حالانکہ اس کیلئے شرعی حکم موجود نہیں ہے۔

دوسری صورت یہ ہے کہ جب اس عقد کو بیج اور بیل کے درمیان اکٹھا کر دیا جائے تو یہ بھی جائز نہیں ہے۔ کیونکہ یہ انفرادی طور پر درست نہیں ہے۔ لہذا اجتماعی طور پر بھی درست نہ ہوگا۔ اور ایک روایت یہ ہے کہ ان دونوں صورتوں میں پیداوار بیج والے کو ملے گی اور اس کو حزارت فاسدہ پر قیاس کیا جائے گا۔ جبکہ ایک روایت کے مطابق پیداوار زمین کے مالک کیلئے ہوگی۔ اور وہ بیج کا فرض لینے والا ہے گا۔ اور وہ اس طرح کہ وہ اپنی زمین کے ساتھ اتصال بیج کے سبب اس پر قبضہ کرنے والا ہے۔

### حزارت کی فاسدہ صورتوں کا بیان

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مندرجہ ذیل شرائط سے حزارت فاسدہ ہو جاتی ہے۔ پیداوار کا ایک کے لیے مخصوص ہونا۔ مالک زمین کے کام کرنے کی شرط۔ بیل مالک زمین کے ذمہ شرط کر دینا۔ کھیت کا ثناء اور ڈھوکر خرمن میں پہنچانا بھرا دینا چلانا اور غلہ کو بھوسا اوڑا کر جدا کرنا ان سب کو حزارت پر شرط کرنا فاسدہ ہے یا نہیں اس میں دو روایتیں ہیں اور یہاں کا حرف یہ ہے کہ یہ چیزیں بھی حزارت ہی کرتا ہے مگر رواج یہ ہے کہ ان سب چیزوں میں مزدوری جو کچھ دی جاتی ہے وہ مشترک غلہ سے دی جاتی ہے حزارت اپنے پاس سے نہیں دیتا بلکہ ان تمام معارف کے بعد جو کچھ غلہ بچتا ہے وہ حسب قرار و تقسیم ہوتا ہے۔ ایک کو غلہ ملے گا اور دوسرے کو صرف بھوسا۔ غلہ بانٹا جائے گا اور بھوسا وہ لے گا جس کے بیج نہیں ہیں مثلاً مالک زمین۔ بھوسا بانٹا جائے گا اور غلہ صرف ایک کو ملے گا۔ اور اگر یہ شرط ہے کہ غلہ بننے کا اور بھوسا اس کو ملے گا جس کے بیج ہیں جیسا یہاں کا یہی عرف ہے کہ حزارت بیج دیتا ہے اور بھوسا لیتا ہے یہ صورت صحیح ہے۔ اور اسی طرح اگر بھوسے کے متعلق کچھ ذکر نہیں آیا کہ اس کو کون لے گا یہ بھی صحیح ہے مگر اس صورت میں بھوسا کون لے گا اس میں دو قول ہیں ایک یہ کہ یہ بھی بے گاد ضروریہ کہ جس کے بیج ہیں اسے ملے گا یہی

ظاہر الروایہ ہے اور یہاں کا عرف دوسرے قول کے موافق ہے۔

اور ایک شخص کی زمین اور بیج اور دوسرا شخص اپنے بل بیل سے جوتے ہوئے گا یا ایک کی فقط زمین باقی سب کچھ دوسرے کا یعنی بیج بھی اسی کے اور بل بیل بھی اسی کے اور کام بھی یہی کریگا یا حوازی صرف کام کریگا باقی سب کچھ مالک زمین کا یہ تین صورتیں جائز ہیں۔ اور اگر یہ ہو کہ زمین اور بیل ایک کے اور کام کرنا اور بیج حوازی کے ذمہ یا یہ کہ بیل اور بیج ایک کے اور زمین اور کام دوسرے کا یا یہ کہ ایک کے ذمہ فقط بیل یا بیج باقی سب کچھ دوسرے کا یہ چاروں صورتیں ناجائز و باطل ہیں۔

(در مختار، کتاب حراعت، میروت)

### جواز مزارعت کے فقہی استدلال کا بیان

حضرت جابر رضی اللہ عنہ کہتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا کہ جس شخص کے پاس زمین ہو تو اسے چاہئے کہ وہ اس میں خود کاشت کرے یا خود کاشت نہ کر سکے (تو اپنے کسی بھائی کو عاریہ دیدے اور اگر یہ دونوں ہی باتیں پسند نہ ہوں تو پھر چاہئے کہ اپنی زمین اپنے پاس رکھے (بخاری و مسلم، مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر 197)

شیخ مظہر فرماتے ہیں کہ اس ارشاد گرامی کے پیش نظر انسان کو چاہئے کہ وہ اپنے مال سے نفع حاصل کرے لہذا جس شخص کے پاس زمین ہو اسے چاہئے کہ وہ اس میں خود کھیتی باڑی کرے تاکہ اس سے پیداوار ہو اور اس کی وجہ سے اسے نفع ہو اور اگر کسی وجہ سے وہ خود کاشت نہ کر سکتا ہو تو پھر وہ اس زمین کو اپنے کسی مستحق مسلمان بھائی کو عاریہ دیدے تاکہ وہ اس میں محنت مشقت کر کے اپنا پیٹ بھرے اس صورت میں انسانی اخلاق و ہمدردی کا ایک تقاضہ بھی پورا ہوگا اور اسے ثواب بھی ملے گا لیکن اگر وہ ان دونوں صورتوں میں سے کوئی صورت پسند نہ کرے تو پھر اپنی زمین کو اپنے پاس رہنے دے یا خری حکم کو یا ان دونوں صورتوں کو ترک کرنے اور مزارعت کو اختیار کرنے پر اذراہ تنبیہ دیا گیا ہے کہ اگر کوئی شخص نہ تو اپنی زمین سے مالی فائدہ حاصل کرے کہ اس پر خود کاشت کرے اور نہ کسی مسلمان بھائی کو عاریہ دے کہ اس سے روحانی نفع حاصل کرے تو پھر بہتر یہی ہے کہ وہ اس زمین کو یوں ہی چھوڑ دے کسی کو بطور مزارعت نہ دے نیز اس میں ایسے لوگوں کے لئے بھی تنبیہ ہے جو اپنے مال سے نہ تو خود ہی فائدہ اٹھاتے ہیں اور نہ دوسرے کو نفع پہنچاتے ہیں۔ بعض حضرات یہ کہتے ہیں کہ تو پھر چاہئے کہ اپنی زمین اپنے پاس رکھے کہ معنی یہ ہے کہ اگر کوئی شخص اس کی زمین عاریہ قبول کرنے سے انکار کر دے تو اپنی زمین اپنے پاس رہنے دے اس صورت میں یہ حکم اباحت کے طور پر ہوگا۔

مدت معلومہ کے بغیر مزارعت کے صحیح نہ ہونے کا بیان

قَالَ ( وَلَا تَصْحَحُ الْمَزَارَعَةُ إِلَّا عَلَى مُدَّةٍ مَعْلُومَةٍ ) لِمَا بَيَّنَّا ( وَأَنْ يَكُونَ الْخَارِجُ شَائِعًا بَيْنَهُمَا ) تَحْقِيقًا لِمَعْنَى الشَّرِكَةِ ( فَإِنْ شَرَطَا لِأَحَدِهِمَا قَفْزًا أَوْ مَسْمَاةً فَهِيَ بَاطِلَةٌ ) لِأَنَّ بِهِ تَقْطِيعَ الشَّرِكَةِ لِأَنَّ الْأَرْضَ عَسَاهَا لَا تُخْرِجُ إِلَّا هَذَا الْقَلِيلَ ، فَصَارَ كَأَشْيَرِاطٍ ذَرَاهِمَ

نہیں۔ اور اسی طرح اگر یہ طے ہوا کہ دونوں میں ایک کو پہلے پیداوار کا دواں حصہ دیا جائے اُس کے بعد اس طرح تقسیم ہوتا اس میں بھی حرج نہیں۔ (در مختار، کتاب مزارعت، بیروت)

### کاشتکاری کی زمین مالک میں ملکیت کا بیان

امام احمد رضا بریلوی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور اگر زمین ملک ہے۔ جیسے عام دیہات کی زمین کہ زمیندار کی ملک ہوتی ہے تو اس میں شرعاً ہرگز کبھی کسی طرح کاشت کار کو حق قرار ثابت نہ ہوگا اگرچہ اس نے اس میں باغ بھی لگایا، عمارت بھی بنائی ہو، جب اجارہ یعنی اس کے پیش کی مدت ختم ہوگئی زمیندار کو اختیار ہوگا کہ زمین اس سے نکال لے اور اس کے درخت و عمارت کی نسبت اسے حکم دے کہ زمین خالی کر دے۔

اور درختوں کے کانٹے عمارت کے کھودنے میں زمین کا زیادہ نقصان دیکھے تو کٹنے کھودنے کے بعد جو قیمت ان درختوں اور عمارت کی ہو اس سے کھوانے کھوانے کی اجرت جبراً کر کے کاشتکار کو دے دے، اور بیڑ اور عمارت خود لے لے، اور اگر کاشت کار سے کوئی مدت معین نہیں ٹھہری، تو نہی سال بسال کاشت کرتا ہے تو ہر ختم سال پر زمیندار کو زمین خالی کرانے اور آئندہ اسے زراعت کی ممانعت کر دینے کا اختیار ہوگا اگرچہ کاشت کرتے پچاس برس گزر گئے ہوں، (فتاویٰ رضویہ، کتاب مزارعت، لاہور)

اور عورت پر یہ میں ہے تنجیس میں فرمایا کہ ایک شخص نے دوسرے شخص کی دکان میں رہائی انتظام کر رکھا تھا تو اس رہائی شخص سے کسی تیسرے شخص نے اس کا وہ رہائی انتظام خرید لیا کچھ مال کے بدلے قبضہ لیا تو دکان کے مالک کو حق ہے کہ وہ اس مشتری کو رہائش اٹھانے پر مجبور کر دے اگرچہ مشتری کو ضرر بھی ہو کیونکہ مشتری نے اس کی ملکیت کو مشغول کر رکھا ہے۔

(العقود الدرر، کتاب المساقات)

### پانی کے کھالوں پر شرط لگا کر مزارعت کرنے کا بیان

قَالَ (وَكَذَآ إِذَا شَرَطَا مَا عَلَى الْمَاذِيَّاتِ وَالسَّوَاقِي) مَعْنَاهُ لِأَحَدِهِمَا ، لِأَنَّهُ إِذَا شَرَطَ لِأَحَدِهِمَا زَرْعَ مَوْضِعٍ مُّعَيَّنٍ أَفْضَى ذَلِكَ إِلَى قَطْعِ الشَّرِكَةِ ، لِأَنَّهُ لَعَلَّهُ لَا يَخْرُجُ إِلَّا مِنْ ذَلِكَ الْمَوْضِعِ ، وَعَلَى هَذَا إِذَا شَرَطَ لِأَحَدِهِمَا مَا يَخْرُجُ مِنْ نَاحِيَةٍ مُّعَيَّنَةٍ وَلَا خَرَّ مَا يَخْرُجُ مِنْ نَاحِيَةٍ أُخْرَى (وَكَذَآ إِذَا شَرَطَ لِأَحَدِهِمَا التَّنْبُّ وَاللَّخْرَ الْحَبَّ) لِأَنَّهُ عَسَى أَنْ يُصِيبَهُ أَقْفٌ فَلَا يَنْعَقِدُ الْحَبُّ وَلَا يَخْرُجُ إِلَّا التَّنْبُّ (وَكَذَآ إِذَا شَرَطَا التَّنْبَّ يَصْفَيْنِ وَالْحَبَّ لِأَحَدِهِمَا بَعْضُهُ) لِأَنَّهُ يُؤَدَّى إِلَى قَطْعِ الشَّرِكَةِ فِيمَا هُوَ الْمَقْصُودُ وَهُوَ الْحَبُّ (مَوْلَوْ شَرَطَ الْحَبَّ يَصْفَيْنِ وَلَمْ يَتَعَرَّضَا لِلتَّنْبِّ صَحَّتْ) لِأَشْتِرَاطِهِمَا الشَّرِكَةَ فِيمَا هُوَ

مَعْلُودَةً لِأَحَدِهِمَا فِي الْمُضَارَبَةِ، وَكَذَا إِذَا شَرَطَا أَنْ يَرْفَعَ صَاحِبُ الْبَذْرِ بَذْرَهُ وَيَكُونُ  
 الْبَاقِي بَيْنَهُمَا نَصْفَيْنِ، لِأَنَّهُ يُؤَدَّى إِلَى قَطْعِ الشَّرِكَةِ فِي بَعْضِ مَعْنَيَيْنِ أَوْ فِي جَمِيعِهِ بَأَنْ  
 لَمْ يُخْرَجْ إِلَّا قَدْرُ الْبَذْرِ لِقَارِ كَمَا إِذَا شَرَطَا رَفْعَ الْخَرَاجِ، وَالْأَرْضُ خَوَاجِيَةٌ وَأَنْ  
 يَكُونُ الْبَاقِي بَيْنَهُمَا لِأَنَّهُ مَعْنَيْنِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا شَرَطَ صَاحِبُ الْبَذْرِ عَشْرَ الْخَرَاجِ  
 لِنَفْسِهِ أَوْ لِلْآخِرِ وَالْبَاقِي بَيْنَهُمَا لِأَنَّهُ مَعْنٍ مُشَاعٌ فَلَا يُؤَدَّى إِلَى قَطْعِ الشَّرِكَةِ، كَمَا إِذَا  
 شَرَطَا رَفْعَ الْعَشْرِ، وَقِسْمَةَ الْبَاقِي بَيْنَهُمَا وَالْأَرْضُ عَشْرِيَّةٌ.

ترجمہ

اور بذت معلومہ کے بغیر مزارعت صحیح نہیں ہے اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔ کیونکہ ایسی پیداوار دونوں کے درمیان مشترک ہے اور یہ شرکت کا معنی ثابت کر دی ہے۔ پس جب ان دونوں میں سے کسی نے اپنے معلوم تقییر کی شرط لگائی تو مزارعت باطل ہو جائے گی۔ کیونکہ اس طرح شرط سے شرکت ختم ہو جائے گی۔ کیونکہ ممکن ہے زمین اتنی مقدار سے زیادہ پیداوار دے دے اور یہ مضاربت میں شرکا باطل ہے کسی ایک کیلئے شاکر کردہ اور ہم کو نکالنے والی شرط کی طرح ہو جائے گا۔

اور اسی طرح جب ان دونوں نے یہ شرط لگائی کہ بیج والا آدمی اپنے بیج کو لے جائے گا اور بقیہ ان کے درمیان نصف نصف ہوگا کیونکہ یہ شرط بھی معین مقدار میں یا پیداوار میں کچھ شرکت ختم کرنے والی ہے۔ اور وہ اس طرح ہوگا کہ جب پیداوار میں صرف بیج آیا ہے۔ تو یہ اسی طرح ہو جائے گا جب دونوں نے خرابی زمین میں شران اٹھانے اور بقیہ کو اپنے درمیان مشترک ہونے کی شرط لگائی ہے اور یہ مسئلہ اس مسئلہ کے خلاف ہے کہ جس میں بیج والا پیداوار کے دسویں حصے کو اپنے لیے اور دوسروں کیلئے شرط لگائے اور بقیہ ان کے درمیان مشترک ہو کیونکہ یہ معین مشاع ہے پس یہ شرکت کو ختم کرنے کا سبب نہ ہوگا جس طرح جب ان دونوں نے عشری زمین میں عشر لے جانے والے کے بعد بقیہ کو آپس میں تقسیم کرنے کی شرط بیان کی ہو۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ ہر ایک کو کیا ملے گا اس کا عقد میں ذکر کرنا ضروری ہے۔ اور جو کچھ پیداوار ہو اس میں دونوں کی شرکت ہو اگر فقط ایک کو دینا قرار پایا تو عقد صحیح نہیں۔ اور یہ شرط کہ دوسری چیز میں سے دیا جائے گا اس سے بھی شرکت نہ ہوئی۔ اور جو مقدار ہو ہر ایک کے لیے اس کا معین ہو جانا ضرور ہے مثلاً نصف یا تہائی یا چوتھائی اور جو کچھ حصہ ہو وہ جز و شائع ہو لہذا اگر ایک کے لیے یہ ٹھہرا کہ ایک من یا دو من دے جائیں گے تو صحیح نہیں۔ اور اسی طرح اگر یہ ٹھہرا کہ بیج کی مقدار نکالنے کے بعد باقی کو اس طرح تقسیم کیا جائے گا تو مزارعت صحیح نہ ہوئی۔ اسی طرح اگر یہ ٹھہرا کہ کھیت کے اس حصہ کی پیداوار فلاں لے گا اور باقی فلاں یا باقی کو دونوں میں تقسیم کیا جائے گا یہ مزارعت صحیح نہیں۔ اور اگر یہ ٹھہرا کہ زمین کا عشر نکال کر باقی کو تقسیم کیا جائے گا تو حرج

زمین پر کاشت کرے پھر اس متعین قطعہ کی جو کچھ پیداوار ہوگی وہ تو مالک لے لے گا اور باقی زمین کی پیداوار کاشت کر نیوالا لے گا چنانچہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے ہمیں اس سے منع فرمایا کیونکہ اس میں نقصان اور فریب میں مبتلا ہونے کا خوف رہتا تھا)

حدیث کے راوی حضرت حذلقہ کہتے ہیں کہ میں نے حضرت رافع سے پوچھا کہ درہم دو دینار کے عوض حرارت کا کیا حکم ہے (یعنی اپنی زمین کسی کو کاشت کرنے کے لئے دیدی جائے اور اس کے عوض بطور لگان روپے لئے جائیں تو کیا حکم ہے حضرت رافع نے فرمایا کہ اس میں کوئی مضائقہ نہیں ہے اور جس چیز سے رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے منع فرمایا ہے (یعنی حرارت کی مذکورہ دونوں صورتیں) وہ ایسی چیز ہے کہ اگر حرام و حلال کی سمجھ رکھنے والا شخص اس میں غور کرے تو نقصان پہنچنے کے خوف سے اسے پسند نہ کرے (بخاری و مسلم، مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر 194)

اپنی زمین کو کاشت کے لئے دینے کی جو دو صورتیں ذکر کی گئی ہیں اور جن سے رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے منع فرمایا ہے وہ ان علماء کے نزدیک بھی محل نہیں ہیں جو حرارت کے جواز کے قائل ہیں۔

حرارت کے سلسلے میں چونکہ مختلف احادیث منقول ہیں اس لئے جو علماء حرارت کو جائز کہتے ہیں وہ بھی اپنے مسلک کو حدیث سے ثابت کرتے ہیں اور وہ علماء بھی حدیث ہی سے استدلال کرتے ہیں جن کے نزدیک حرارت جائز نہیں ہے گویا دونوں طرف کے علماء کے لئے تاویل کا دروازہ کھلا ہوا ہے۔

یہ بات پہلے بتائی جا چکی ہے اکثر علماء حرارت کو جائز کہتے ہیں حضرت امام اعظم ابوحنیفہ اس کے عدم جواز کے قائل ہیں لیکن حنفیہ کے دو جلیل القدر ائمہ حضرت امام ابو یوسف اور حضرت امام محمد چونکہ جواز ہی کے قائل ہیں پھر یہ کہ دفع ضرورت کی مصلحت بھی پیش نظر ہے اس لئے حنفی مسلک میں بھی فتویٰ ای بات پر ہے کہ حرارت جائز ہے۔

دونوں کا نصف نصف دانوں پر حرارت کرنے کا بیان

(وَلَوْ شَرَطَا الْحَبَّ نِصْفَيْنِ وَالتِّينَ لِصَاحِبِ الْبَذْرِ صَحَّتْ) لِأَنَّهُ حُكْمُ الْعَقْدِ (وَأِنْ شَرَطَا التِّينَ لِلْأَجْرِ فَسَدَتْ) لِأَنَّهُ شَرْطٌ يُؤَدَّى إِلَى قَطْعِ الشَّرِكَةِ بَأَنْ لَا يُخْرَجَ إِلَّا التِّينُ وَاسْتِحْقَاقُ غَيْرِ صَاحِبِ الْبَذْرِ بِالشَّرْطِ .

قَالَ (وَإِذَا صَحَّتِ الْمَزَارَعَةُ فَالْخَارِجُ عَلَى الشَّرْطِ) لِصَحَّةِ الْإِلْتِزَامِ (وَأِنْ لَمْ تُخْرَجِ الْأَرْضُ شَيْئًا فَلَا شَيْءَ لِلْعَامِلِ) لِأَنَّهُ يَسْتَحِقُّهُ شَرِكَةٌ، وَلَا شَرِكَةَ فِي غَيْرِ الْخَارِجِ، وَإِنْ كَانَتْ إِجَارَةً فَلَا أَجْرَ مُسَمًّى فَلَا يَسْتَحِقُّ غَيْرُهُ، بِخِلَافِ مَا إِذَا فَسَدَتْ لِأَنَّ أَجْرَ الْمِثْلِ فِي الذَّمَّةِ وَلَا تَقَوُّتِ الذَّمَّةُ بِعَدَمِ الْخَارِجِ قَالَ (وَإِذَا فَسَدَتْ فَالْخَارِجُ لِصَاحِبِ الْبَذْرِ) لِأَنَّهُ نَمَاءٌ مِلْكِيهِ، وَاسْتِحْقَاقُ الْأَجْرِ بِالتَّسْمِيَةِ وَقَدْ فَسَدَتْ فَبَقِيَ النَّمَاءُ كُلُّهُ



الْمَقْصُودُ ، (ثُمَّ التَّبَنُّ يَكُونُ لِصَاحِبِ التَّبَرِّ) لِأَنَّهُ لَمَاءُ تَبَرِّهِ وَلَمْ يَحْتَاجْ إِلَى الشَّرْطِ . وَالْمَقْصِدُ هُوَ الشَّرْطُ ، وَهَذَا سَكُوتٌ عَنْهُ .

وَقَالَ مَشَايِخُ بَلَدِي رَحِمَهُمُ اللَّهُ : التَّبَنُّ يَتَّبَعُهُمَا أَيْضًا اغْتِيَابًا لِّلْعُرْفِ فِيمَا لَمْ يَنْصَحْ عَلَيْهِ الْمُتَعَاقِدَانِ ، وَلِأَنَّهُ تَبِعٌ لِلْحَبِّ وَالتَّبَعُ يَقُومُ بِشَرْطِ الْأَصْلِ .

ترجمہ

اور جب ان دونوں نے کھالوں کے ذریعے پیداوار پر شرط لگا دی یعنی وہ ایک کیلئے ہو گا اور جب کسی ایک کیلئے خاص ہر مزارعت کرنے کی شرط لگائی جائے۔ تو ایسی شرط شرکت کو ختم کرنے کا سبب بنے گی۔ کیونکہ ممکن ہے اسی خاص جگہ سے پیداوار ہو۔ اور اسی طرح جب کسی ایک جانب سے طرف سے پیداوار کی شرط لگائی ہو۔ اور دوسرے کیلئے دوسری جانب کی شرط لگائی ہو۔ اور اسی طرح ایک کیلئے بھوسے کی شرط جبکہ دوسرے کیلئے گندم کی شرط لگائی۔ کیونکہ ہوسکتا ہے زراعت کسی آفت کے سبب دانے نہ دے بلکہ بھوسہ ہی نکلے۔ اور اسی طرح جب بھوسہ کو نصف نصف کرنے کی شرط لگائی گئی ہے اور دانہ ان میں سے کسی ایک کیلئے خاص کیا گیا ہے کیونکہ ایسی شرط مقصد یعنی شرکت کو ختم کرنے کا سبب بن جائے گی۔

اور جب ان دونوں نے دانوں کو نصف نصف کرنے کی شرط لگائی ہے اور بھوسے کا کوئی قیمن نہ کیا تو مزارعت درست ہوگی۔ کیونکہ شرکت کا مقصد صرف دانوں میں ہے۔ اور بھوسہ بیج والے کو ملے گا۔ کیونکہ وہ اس کی ملکیت میں اضافہ ہے۔ کیونکہ اس کے حق میں شرط لگانے کی کوئی ضرورت نہیں ہے۔ اور شرط ہی فساد کرنے والی ہے۔ جو یہاں پر ظاہر ہونے والا ہے۔

مشائخ کے فقہاء نے کہا ہے کہ غیر منصوص چیزوں میں دلیل عرف پر قیاس کرتے ہوئے بھوسہ بھی ان دونوں کے درمیان مشترک ہوگا۔ کیونکہ بھوسہ بھی دانوں کے تابع ہے۔ اور تابع اصل کی شرط کے ساتھ قائم ہونے والا ہے۔

شرح

حضرت حظلہ ابن قیس تابعی حضرت رافع بن خدیج صحابی سے نقل کرتے ہیں کہ انہوں نے یعنی رافع نے فرمایا کہ مجھے میرے دو چچاؤں نے بتایا کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے مانے میں صحابہ کرام تابعیوں پر ہونیوالی پیداوار کے عوض اپنی زمین اجرت پر دیا کرتے تھے (یعنی صحابہ اپنی زمین کو کسی دوسرے شخص کو اس شرط کے ساتھ اجرت پر دیا کرتے تھے کہ وہ شخص اپنی محنت اور اپنا ختم لگا کر اس میں کاشت کرے اور اس زمین کی پانی کی نالیوں کے کناروں پر جو کچھ پیدا ہو گا وہ اس زمین کی اجرت میں مالک کا حق ہوگا اور اس کے علاوہ باقی زمین کی پیداوار کاشت کرنے والے کا حق ہوگا یا اپنی زمین کو اس قطعہ کی پیداوار کے عوض اجرت پر دیتے تھے جسے مالک اپنے لئے علیحدہ کر لیتا تھا (یعنی زمین کو اجرت پر دینے کی دوسری صورت یہ ہوتی تھی کہ وہ اپنی زمین جب کسی کو کاشت کے لیے دیتے تو اس کا کوئی قطعہ اپنے لئے متعین کر دیتے تھے اور یہ طے ہو جاتا تھا کہ کاشت کر نیوالا اپنی محنت اور اپنا ختم لگا کر پوری

## لِصَاحِبِ الْبُذْرِ .

ترجمہ

اور جب ان دونوں نے دانوں کے بارے میں نصف نصف کی شرط لگائی اور بھوسہ بیج والے کیلئے ہے تو مزارعت درست ہے کیونکہ اس عقد کے بارے میں حکم اسی طرح ہے۔ اور جب دوسرے شخص کیلئے بھوسے کی شرط لگادی تو مزارعت فاسد ہو جائے گی۔ کیونکہ یہ ایسی شرط ہے جو شرکت کو ختم کرنے کا سبب بننے والی ہے۔ کیونکہ جب صرف بھوسہ ہی بن گیا۔ اور بیج والے کے سوا بھوسہ کسی شرط کے سبب ثابت ہو کر تباہ ہے۔

اور جب مزارعت درست ہو جائے تو پیداوار شرط کے مطابق ہوگی۔ کیونکہ وہی لازم کرنے میں صحیح ہے۔ اور جب زمین میں کوئی پیداوار ہی نہیں ہوئی ہے۔ تو کام کرنے والے کو کچھ نہ ملے گا۔ کیونکہ وہ شرکت کے سبب حقدار بنا تھا اور پیداوار کے سوا تو کوئی شرکت ہی نہیں ہے۔ اور جب وہ اجارہ ہو تو پھر مزدوری معین ہے۔ پس کام کرنے والے عدم ذکر والی اجرت کا حقدار نہ بنے گا۔ یہ خلاف اس صورت کے کہ جب مزارعت فاسد ہو جائے کیونکہ اگر مثلی ذمہ داری کے طور پر واجب ہوتا ہے جبکہ پیداواری نہ ہونے کے سبب ذمہ داری ختم ہو چکی ہے۔

اور جب مزارعت فاسد ہو جائے تو پیداوار بیج والے کیلئے ہوگی۔ کیونکہ اس کے سبب اس کی ملکیت میں اضافہ ہے۔ جبکہ دوسرے کا حق ذکر کرنے کے سبب معین ہوا تھا اور جب قسیر ختم ہو چکا ہے تو سارے کا سارا اضافہ بیج والے کیلئے ہوگا۔

## طے شدہ تقسیم مزارعت میں کی بیشی کرنے کا بیان

مزارعت ہو جانے کے بعد پیداواری تقسیم جس طرح طے پاگئی ہے اس میں کی بیشی ہو سکتی ہے یا نہیں مثلاً نصف نصف تقسیم کرنا طے پایا تھا اب ایک تہائی دو تہائیاں لینا دینا چاہتے ہیں اس کی تفصیل یہ ہے کہ یہ کی یا بیشی مالک زمین کی طرف سے ہوگی یا مزارع کی طرف سے اور بہر صورت بیج مالک زمین کے ہیں یا مزارع کے۔ اگر کھیت طیار ہو گیا اور بیج مزارع کے ہیں اور پہلے مزارعت نصف پر تھی اب کا شکار مالک زمین کا حصہ بڑھانا چاہتا ہے اسے دو تہائیاں دینا چاہتا ہے یہ دینا جائز ہے بلکہ پیداوار اسی طور پر تقسیم ہوگی جو طے ہے اور اگر مالک زمین مزارع کا حصہ بڑھانا چاہتا ہے بجائے نصف اس کو دو تہائیاں دینا چاہتا ہے یہ جائز ہے اور اگر بیج مالک زمین کے ہیں اور یہ مزارع کا حصہ زیادہ کرنا چاہتا ہے یہ دینا جائز ہے اور مزارع مالک زمین کا حصہ زیادہ کرنا چاہتا ہے یہ جائز ہے اور اگر فصل طیار ہونے سے پہلے کی بیشی کرنا چاہتے ہیں تو مطلقاً جائز ہے مزارع کی طرف سے ہو یا مالک زمین کی طرف سے بیج اس کے ہوں یا اس کے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب مزارعت، میردت)

## زمین والے کی جانب سے بیج ہونے پر مثلی اجرت کا بیان

قَالَ (وَلَوْ تَمَّانَ الْبُذْرُ مِنْ قِيسَلٍ رَبُّ الْأَرْضِ فَلِلْعَامِلِ أَجْرٌ مِنْهُ لَا يُزَادُ عَلَى مِقْدَارِ مَا

شَرَطَ لَهُ مِنَ الْخَارِجِ) لِأَنَّهُ رَضِيَ بِسُقُوطِ الزِّيَادَةِ ، وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَأَبِي يُوسُفَ رَحِمَهُمَا اللَّهُ (وَقَالَ مُحَمَّدٌ : لَهُ أَجْرٌ مِثْلُهُ بِأَلْفَا مَا بَلَغَ ، لِأَنَّهُ اسْتَوْفَى مَنَافِعَهُ بِعَقْدِ قَاسِدٍ فَجَبَّ عَلَيْهِ قِيمَتُهَا إِذْ لَا مِثْلَ لَهَا) وَقَدْ مَرَّ لِي بِالْإِجَارَاتِ (وَأَنَّ كَثَانَ الْبَذْرِ مِنْ قَبْلِ الْعَامِلِ فَلِصَاحِبِ الْأَرْضِ أَجْرٌ مِثْلُ أَرْضِهِ) لِأَنَّهُ اسْتَوْفَى مَنَافِعَ الْأَرْضِ بِعَقْدِ قَاسِدٍ فَجَبَّ رَدُّهَا وَقَدْ تَعَدَّرَ وَلَا مِثْلَ لَهَا فَجَبَّ رَدُّ قِيمَتِهَا .

وَهَلْ يَزَادُ عَلَى مَا شَرَطَ لَهُ مِنَ الْخَارِجِ ؟ فَهُوَ عَلَى الْإِحْلَافِ الَّذِي ذَكَرْنَاهُ (وَلَوْ جَمَعَ بَيْنَ الْأَرْضِ وَالْبَقْرِ حَتَّى فَسَدَتْ الْمُرَارَعَةُ فَكَلَى الْعَامِلِ أَجْرٌ مِثْلُ الْأَرْضِ وَالْبَقْرِ) هُوَ الصَّحِيحُ ، لِأَنَّ لَهُ مَدْخُلًا فِي الْإِجَارَةِ وَهِيَ إِجَارَةٌ مَعْنَى (وَإِذَا اسْتَحَقَّ رَبُّ الْأَرْضِ الْخَارِجَ لِبَذْرِهِ فَيُشْرِكُ الْمُرَارَعَةُ الْقَاسِدَةَ طَابَ لَهُ جَمِيعُهُ) لِأَنَّ النَّسَاءَ حَصَلَ فِي أَرْضٍ مَمْلُوكَةٍ لَهُ (وَأَنَّ اسْتَحَقَّهُ الْعَامِلُ أَخَذَ قَلْدَرَ بَذْرِهِ وَقَلْدَرَ أَجْرِ الْأَرْضِ وَتَصَدَّقَ بِالْفَضْلِ) لِأَنَّ النَّسَاءَ يَحْصُلُ مِنَ الْبَذْرِ وَيَخْرُجُ مِنَ الْأَرْضِ ، وَلَقَسَادِ الْمَلِكِ فِي مَنَافِعِ الْأَرْضِ أَوْ جَبَّ خُبْنًا فِيهِ . فَمَا سَلَّمَ لَهُ بِعَوَضِ طَابَ لَهُ وَمَا لَا عَوَضَ لَهُ تَصَدَّقَ بِهِ

### ترجمہ

اور جب زمین والے کی جانب سے بیج ہے تو کام کرنے والے کیلئے مثلی اجرت ہوگی۔ جس کو شرط میں معین کردہ مقدار سے زیادہ نہ کیا جائے گا۔ کیونکہ عامل اس زیادتی کو ساقط کرنے پر رضامند نہ ہوگا۔ اور یہ حکم شیخین کے نزدیک ہے۔  
حضرت امام محمد علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ عامل کو مثلی اجرت ملے گی۔ خواہ وہ جہاں تک جائے کیونکہ زمین کے مالک نے عقد قاسد کے سبب عامل کے منافع کو پایا ہے۔ پس اس پر منافع کی قیمت واجب ہوگی۔ کیونکہ منافع کا کوئی مثل نہیں ہے۔ اور یہ مسئلہ اجارات میں بیان کر دیا گیا ہے۔

اور جب بیج کام کرنے والے کی جانب سے ہے تو زمین کے مالک کیلئے اس کی زمین کا مثلی اجری یعنی کرایہ ہوگا۔ کیونکہ عامل نے عقد قاسد کے سبب زمین سے منافع حاصل کیے ہیں۔ پس منافع کا واپس کرنا لازم ہے۔ لیکن وہ مشکل ہے۔ اور منافع کا کوئی مثل ہی نہیں ہے۔ کیونکہ اس کی قیمت کو واپس کرنا لازم ہے۔ اور پیداوار کی شرط کردہ مقدار سے زیادہ کیا جائے یا نہیں اس میں اختلاف ہے۔ جس کو ہم بیان کر آئے ہیں۔

اور جب زمین اور مثل کو جمع کر دیا گیا ہے حتیٰ کہ مزارعت قاسد ہو چکی ہے تو عامل پر اس زمین اور مثل کی مثلی اجرت ہوگی۔ اور

کچھ بھی یہی ہے کیونکہ اجارہ میں بیکل کا مکمل دخل ہوتا ہے۔ اور ری حراعت تو یہ بھی اجارہ کے حکم میں ہے۔

اور جب مزارعت فاسدہ کے سبب زمین کا مالک اپنے بیج کے سبب پیداوار کا حقدار بن گیا ہے تو اس کیلئے پوری پیداوار حلال ہو جائے گی۔ کیونکہ اسی کی ملکیت والی زمین میں اضافہ ہوا ہے۔ اور جب عامل پیداوار کا مستحق بنا ہے تو وہ اپنی زمین اور اجرت کے مقدار لے کر زائد کو صدقہ کر دے۔ کیونکہ اضافہ بیج کے سبب حاصل ہونے والا ہے۔ اور مضاف زمین میں ملکیت کا فساد کرتے ہوئے خیانت پیدا کر دیتے ہیں۔ تو عوض کے بدلے میں ملنا والا بدلہ اس کے لئے حلال ہوگا۔ جس کا بدلہ نہیں ہے اس کو وہ صدقہ کرے۔

شرح

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب مالک زمین نے مزارع سے کہا کہ تم اپنے بیجوں سے کاشت کرو دونوں نصف نصف لیں گے اور مزارع نے دوسرے کو دے دی کہ تم اپنے بیج سے کاشت کرو اور جو کچھ پیداوار ہوا اس میں دو تہائیاں تمہاری اس صورت میں مزارع دوم حسب شرط دو تہائیاں لے گا اور ایک تہائی مالک زمین لے گا اور مالک زمین مزارع اول سے تہائی زمین کی اجرت (لگان) لے گا اور اگر بیج مزارع اول ہی نے دیے مگر مزارع دوم کے لیے پیداوار کی دو تہائیاں دینا طے پایا اس صورت میں بھی وہی حکم ہے۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب مزارعت، بیروت)

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ کاشت کے لیے دوسرے کو زمین دی اور یہ غیر اگر بیج دونوں کے ہوں گے اور بیکل کاشتکار کے ہوں گے اور پیداوار دونوں میں نصف نصف تقسیم ہو جائے گی کاشتکار نے ایک دوسرے شخص کو اپنے حصہ میں شریک کر لیا کہ یہ بھی اس کے ساتھ کام کریگا اس صورت میں مزارعت اور شرکت دونوں فاسد ہیں۔ جتنے جتنے دونوں کے بیج ہوں اسی حساب سے غلہ دونوں میں تقسیم ہوگا اور مالک زمین مزارع اول سے نصف زمین کی اجرت مثل لے گا اور یہ دوسرا شخص بھی مزارع اول سے اپنے کام کی اجرت مثل لے گا۔ اور مزارع اول اپنے بیج کی قدر اور جو کچھ زمین کی اجرت اور کام کی اجرت دے چکا ہے ان کی قیمت کا غلہ رکھ لے باقی کو صدقہ کر دے۔ اور اگر کاشتکار نے دوسرے کو شریک نہ کیا ہو جب بھی فاسد ہے اور وہی احکام ہیں جو مذکور ہوئے۔ (درمختار، کتاب مزارعت، بیروت، فتاویٰ شامی، کتاب مزارعت، بیروت)

اور کاشتکار کو مزارعت پر زمین دی کاشتکار یہ چاہتا ہے کہ دوسرے شخص کو مزارعت پر دے دے اگر بیج مالک زمین کے ہیں تو ایسا نہیں کر سکتا جب تک مالک زمین سے صراحۃً یا دلالتاً اجازت نہ حاصل کرے دلالتاً اجازت کی یہ صورت ہے کہ اس نے کہہ دیا ہو تم اپنی رائے سے کام کرو اور بغیر اجازت اس نے دوسرے کو دے دی تو ان دونوں کے مابین حسب شرائط غلہ تقسیم ہوگا اور مالک زمین بیج کا تاوان لے گا پہلے سے لے گا تو وہ دوسرے سے واپس نہیں لے سکتا اور دوسرے سے لے گا تو وہ پہلے سے رجوع کریگا اور زراعت کی وجہ سے زمین میں جو کچھ نقصان ہوگا وہ مزارع دوم سے مالک زمین وصول کریگا پھر اس صورت میں مزارع اول کو پیداوار کا جو حصہ ملا ہے اس میں سے اتنا حصہ اس کے لیے جائز ہے جو تاوان میں دے چکا ہے باقی کو صدقہ کر دے۔

(فتاویٰ ہندیہ، کتاب مزارعت، بیروت)

مزارعت میں بیج والے کو کام پر مجبور نہ کرنے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا عُقِدَتِ الْمُزَارَعَةُ فَاُمْتَنَعَ صَاحِبُ الْبَذْرِ مِنَ الْعَمَلِ لَمْ يُجْبَرْ عَلَيْهِ) لِأَنَّهُ لَا يُمْكِنُهُ الْمُضِيُّ فِي الْعَقْدِ إِلَّا بِضَرَرٍ يُلْزِمُهُ.

فَصَارَ كَمَا إِذَا اسْتَأْجَرَ أَجِيرًا يَهْدِمُ دَارَهُ (وَإِنْ اُمْتَنَعَ الَّذِي لَيْسَ مِنْ قِبَلِهِ الْبَذْرُ أَجْبَرَهُ الْحَاكِمُ عَلَى الْعَمَلِ) لِأَنَّهُ لَا يُلْحَقُهُ بِالْوَفَاءِ بِالْعَقْدِ ضَرَرٌ وَالْعَقْدُ لَا زِمَ بِمَنْزِلَةِ الْإِجَارَةِ، إِلَّا إِذَا كَانَ عُذْرٌ يَفْسُخُ بِهِ الْإِجَارَةَ فَيَفْسُخُ بِهِ الْمُزَارَعَةَ.

قَالَ (وَلَوْ اُمْتَنَعَ رَبُّ الْأَرْضِ وَالْبَذْرُ مِنْ قِبَلِهِ وَقَدْ تَحَرَّبَ الْمُزَارِعُ الْأَرْضَ فَلَا ضِيءَ لَهُ فِي عَمَلِ الْكِرَابِ) قِيلَ هَذَا فِي الْحُكْمِ، فَأَمَّا يَمَّا بَيْنَهُ وَبَيْنَ اللَّهِ تَعَالَى يُلْزِمُهُ اسْتِجْرَاءُ الْعَامِلِ لِأَنَّهُ غَرَّهَ فِي ذَلِكَ.

ترجمہ

اور جب مزارعت طے ہوگئی اور اس کے بعد بیج والے نے کام کرنے سے انکار کر دیا ہے تو اس کا کام پر مجبور نہ کیا جائے گا۔ کیونکہ عقد کو نافذ کرنا یہ نقصان اٹھانے کے سوا ممکن نہیں ہے۔ تو یہ اسی طرح ہو جائے گا کہ جب کسی شخص نے اجیر رکھا ہے اور وہ عمارت کو گرائے اور وہ بندہ انکار کر دے۔ اور جس کی جانب سے بیج نہ ہو تو اس کو حاکم کام کرنے پر مجبور کرے گا۔ کیونکہ اس طرح عقد مکمل کرنے میں کوئی نقصان نہیں ہے۔ اور یہ عقد اجارہ کی طرح لازم ہے۔ ہاں البتہ جب اس کو کوئی ایسا عذر لاحق ہوا جس کے سبب سے اجارہ کو ختم کر دیا جاتا ہے تو ایسے ہی کسی عذر کے سبب مزارعت کو بھی ختم کر دیا جائے گا۔

اور جب رب الارض مزارعت کرنے سے رک گیا اور بیج بھی اسی کا ہے۔ جبکہ مزارع نے زمین میں ہل چلانا شروع کر دیا ہے تو اس مزارع کو ہل چلانے کے بدلے میں کوئی چیز نہ ملے گی۔ اور یہ بھی کہا گیا ہے کہ یہ قضاء کے اعتبار سے ہے۔ جبکہ جو معاملہ اس کے درمیان اور اللہ کے درمیان ہے وہ یہ ہے مالک زمین اس مال کو راضی کرے۔ کیونکہ اس نے مال کے ساتھ معاملہ کرنے میں دھوکہ کیا ہے۔

عاقبتین میں سے کسی ایک کی موت کے سبب مزارعت کے باطل ہونے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا مَاتَ أَحَدُ الْمُتَعَاقدَيْنِ بَطَلَتِ الْمُزَارَعَةُ) اِغْتِيَابًا بِالْإِجَارَةِ، وَقَدْ مَرَّ الْوَجْهُ فِي الْإِجَارَاتِ، فَلَوْ كَانَ دَفَعَهَا فِي ثَلَاثِ سِنِينَ فَلَمَّا نَبَتَ الزَّرْعُ فِي السَّنَةِ الْأُولَى وَلَمْ يَسْتَخْصِصْ الزَّرْعَ حَتَّى مَاتَ رَبُّ الْأَرْضِ تَرَكَ الْأَرْضَ فِي يَدِ الْمُزَارِعِ حَتَّى

يَسْتَحْصِدُ الزَّرْعَ وَيَقْسِمَ عَلَى الشَّرْطِ ، وَتَنْقِضُ الْمَزَارَعَةُ لِمَا بَقِيَ مِنَ السَّنَتَيْنِ لِأَنَّ  
فِي إِنْقَاءِ الْعَقْدِ فِي السَّنَةِ الْأُولَى مَزَارَعَةً لِلْحَقِيقَيْنِ ، بِخِلَافِ السَّنَةِ الثَّانِيَةِ وَالثَّالِثَةِ لِأَنَّهُ  
لَيْسَ فِيهِ ضَرَرٌ بِالْعَامِلِ فَتَحَالِفُ فِيهِمَا عَلَى الْقِيَاسِ ( وَلَوْ مَاتَ رَبُّ الْأَرْضِ قَبْلَ  
الزَّرَاعَةِ بَعْدَ مَا كَرَبَ الْأَرْضَ وَحَفَرَ الْأَنْهَارَ انْقَضَتْ الْمَزَارَعَةُ ) لِأَنَّهُ لَيْسَ فِيهِ إِهْطَالٌ  
مَالٍ عَلَى الْمَزَارِعِ ( وَلَا شَيْءٌ لِلْعَامِلِ بِمُقَابَلَةِ مَا عَمِلَ ) لِأَنَّهُ نَبِيئُهُ إِنْ شَاءَ اللَّهُ تَعَالَى .

ترجمہ

اور جب دونوں عقد کرنے والوں میں سے کوئی ایک فوت ہو جائے۔ تو حراعت باطل ہو جائے گی۔ اور اجارہ پر قیاس کرتے ہوئے اجارات میں اس کی تاویل گزر چکی ہے۔ اور اسی طرح جب کسی شخص نے زمین کو تین سال کیلئے دیا ہے اور سال اول میں کھیتی اگ آئی ہے لیکن اس کی کٹائی نہیں ہوئی۔ کیونکہ رب الارض فوت ہو گیا تھا۔ تو اس زمین کو کاشتکار کے حوالے کر دیا جائے گا۔ یہاں تک کہ وہ کھیتی کی کٹائی کر کے اس کو حصہ کے مطابق تقسیم کرے۔ اور اس کے باقی دو سالوں میں عقد مزارعت ختم ہو جائے گا۔ کیونکہ سال اول میں دونوں کے حق کے باقی رہنے میں فائدہ ہے۔ بخلاف دوسرے اور تیسرے سال کے کیونکہ ان میں عامل کا کوئی نقصان نہیں ہے۔ پس اس میں قیاس کی مخالفت کو اپنایا جائے گا۔

اور جب عامل کا زمین میں کھالے بنانے اور ہل چلانے سے قبل ہی رب الارض فوت ہو چکا ہے تو حراعت ختم ہو جائے گی۔ کیونکہ اس میں کاشتکار کے مال کو باطل کرنا نہ ہوگا اور کام کے بدلے میں عامل کو کچھ نہ ملے گا۔ جس طرح ان شاء اللہ ہم اس کو بیان کر دیں گے۔

شرح

اور جن دو شخصوں کے مابین مزارعت ہوئی ان میں کسی کے مرجانے سے مزارعت فسخ ہو جائے گی جیسا کہ اجارہ کا حکم تھا پھر اگر مثلاً تین سال کے لیے حراعت پر زمین دی تھی اور پہلے سال میں کھیت ہوئے اور اگنے کے بعد مالک زمین مر گیا اور کھیت ابھی کاٹنے کے قابل نہیں ہوا تو زمین حراعت کے پاس اس وقت تک چھوڑ دی جائے گی کہ فصل طیار ہو جائے اس صورت میں پیداوار حسب قرار تقسیم ہوگی اور دوسرے تیسرے سال کے حق میں مزارعت فسخ ہو جائے گی۔

مالک زمین کا قرض میں زمین کو فروخت کرنے کا بیان

( وَإِذَا فُسِّخَتِ الْمَزَارَعَةُ بِدَيْنٍ لَفَادِحٍ لِحَقِّ صَاحِبِ الْأَرْضِ لِمَا حَاجَ إِلَى بَيْعِهَا جَارَ )  
كَمَا فِي الْإِجَارَةِ ( وَلَيْسَ لِلْعَامِلِ أَنْ يُطْلَبَ بِمَا كَرَبَ الْأَرْضَ وَحَفَرَ الْأَنْهَارَ بِشَيْءٍ )  
لِأَنَّ الْمَنَافِعَ إِنَّمَا تَنْقُومُ بِالْعَقْدِ وَهُوَ إِنَّمَا قُومَ بِالْخَارِجِ فَإِذَا انْعَدَمَ الْخَارِجُ لَمْ يَجِبْ

شئ" (وَلَوْ نَبَتِ الزَّرْعُ وَلَمْ يَنْتَحِضْ لَمْ يُبْعِ الْأَرْضُ لِمَا لِلَّذِينَ حَتَّى يَنْتَحِضَ الزَّرْعُ) لِأَنَّ فِي الْبَيْعِ إِنْطِلَالَ حَقِّ الْمَزَارِعِ، وَالْمُتَاخِيرُ أَهْوَنُ مِنَ الْبَائِلِ (وَيُخْرِجُهُ الْقَاضِي مِنَ الْحَبْسِ إِنْ كَانَ حَبْسَهُ بِالَّذِينَ لِأَنَّهُ لَمَّا امْتَعَ بَيْعَ الْأَرْضِ لَمْ يَكُنْ هُوَ ظَالِمًا وَالْحَبْسُ جَزَاءُ الظُّلْمِ).

ترجمہ

اور جب رب الارض کو زیادہ قرض کے سبب مزارعت کو ختم کرنا پڑا اور زمین کو بیچ دینے کی حالت میں چلا گیا ہے اور اس نے زمین کو فروخت کر دیا ہے تو یہ جائز ہے۔ جس طرح اجارہ کا حکم ہے۔ اور کھالے بنانے اور ایل چلانے کے بدلے میں عامل کو کوئی مزدوری نہ ملے گی۔ کیونکہ منافع عقد سے قیمتی ہوا کرتے ہیں اور عقد پیداوار سے زیادہ قیمتی ہے۔ اور جب پیداوار ہی نہیں ہے تو کچھ بھی واجب نہ ہوگا۔

اور جب بھتی کے آگ جانے کے بعد اس کی کٹائی نہیں ہوئی تو اب زمین کو قرض میں فروخت نہ کیا جائے گا۔ کیونکہ اب بھتی کو کاٹ لیا جائے گا۔ کیونکہ بیچنے میں مزارع کے حق کو باطل کرنا لازم آئے گا۔ جبکہ تاخیر کرنا یہ باطل سے زیادہ آسان ہے اور جب قاضی کے دین کے سبب مالک زمین کو قید کر دیا ہے کیونکہ جب زمین کو بیچنا مشکل ہو گیا تو اب مالک زمین ظلم کرنے والا نہ ہوگا۔ اور قیدیہ زیادتی کی سزا ہے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مالک زمین پر دین ہے اور سو اس زمین کے جس کو مزارعت پر دے چکا ہے کوئی مال نہیں ہے جس سے دین ادا کیا جائے اگر ابھی فقط عقد مزارعت ہی ہوا ہے کا شکار نہ کھیت بویا نہیں ہے تو زمین دین کی ادا کے لیے بیع کر دی جائے اور مزارعت فسخ کر دی جائے اور اگر کھیت بویا جا چکا ہے مگر ابھی اوگا نہیں ہے جب بھی بیع ہو سکتی ہے اور دیانت کا حکم یہ ہے کہ مزارع کو کچھ دے کر راضی کر لیا جائے اور زراعت اوگ چکی ہے مگر ابھی طیار نہیں ہوئی ہے تو بغیر اجازت مزارع نہیں بیچ سکتا وہ اگر اجازت دے دے تو اب بیچنا جائز ہے۔ اور اس میں دو صورتیں ہیں صرف زمین کی بیع ہو یا زمین و زراعت دونوں کی ہو اگر دونوں کی بیع ہو اور مزارع نے اجازت دے دی تو دونوں میں بیع نافذ ہوگی اور اس صورت میں زمین کو قیمت زمین اور قیمت زراعت پر تقسیم کریں جو حصہ زمین کے مقابل میں ہو وہ مالک زمین کا ہے اور جو حصہ زراعت کے مقابل میں ہے دونوں پر حسب قرارداد تقسیم کیا جائے۔ اور اگر مزارع نے اجازت نہیں دی تو مشتری کو اختیار ہے کہ بیع کو ختم کر دے یا زراعت طیار ہوئے کا انتظار کرے۔ اور اگر صرف زمین کی بیع ہوئی ہے اور مزارع نے اجازت دے دی تو زمین مشتری کی ہے اور زراعت بائع و مزارع کی ہے۔ اور اگر مزارع نے اجازت نہیں دی تو مشتری کو اختیار ہے کہ بیع فسخ کر دے یا انتظار کرے اور اگر مالک زمین نے زمین اور

زراعت کا اپنا حصہ لے لیا تو اس میں بھی وہی دو صورتیں ہیں۔ اور مزارع یہ چاہے کہ بیج کو کھج کر دے یہ حق اسے حاصل نہیں۔ (در مختار، کتاب مزارعت، بیروت، فتاویٰ ہندیہ، کتاب مزارعت، بیروت)

فصل تیار ہونے کے بعد زمین ادا کرنے کے لیے زمین بٹنی گئی اگر صرف زمین کی بیج ہوئی تو لما تو وقف جائز ہے اور اگر زمین اور پوری زراعت بیج کر دی تو زمین اور زراعت کے اس حصہ میں جو مالک زمین کا ہے بیج جائز ہے اور مزارع کے حصہ میں اس کی اجازت پر موقوف ہے اور فرض کرو مزارع نے اجازت نہیں دی اور مشتری کو یہ معلوم نہ تھا کہ یہ زمین مزارعت پر ہے تو مشتری کو اختیار حاصل ہے کہ صرف بائع کے حصہ پر مزارعت کرے اور حصہ مزارع کے مقابل میں حق کا جو حصہ ہو وہ کم کر دے اور چاہے تو بیج بیج کر دے کہ اس نے پوری زراعت خریدی تھی فقط انتہائی حصہ اسے خریدنا مقصود نہ تھا۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب مزارعت، بیروت)

مدت مزارعت تک بھیتی کی کٹائی نہ ہونے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا انْقَضَتْ مُدَّةُ الْمُزَاعَرَةِ وَالزَّرْعُ لَمْ يَذْرُكْ تَمَّانَ عَلَى الْمُزَارِعِ أَجْرٌ مِثْلُ نَصِيبِهِ مِنَ الْأَرْضِ إِلَى أَنْ يُسْتَعَصَدَ وَالْفَقْدُ عَلَى الزَّرْعِ عَلَيْهِمَا عَلَى مِقْدَارِ حُقُوقِهِمَا) مَعْنَاهُ حَتَّى يُسْتَعَصَدَ، لِأَنَّ فِي تَبْقِيَةِ الزَّرْعِ بِأَجْرِ الْمِثْلِيِّ تَعْدِيلُ النَّظَرِ مِنَ الْجَائِزِينَ قَيْسَارُ إِلَيْهِ، وَإِنَّمَا كَانَ الْعَمَلُ عَلَيْهِمَا لِأَنَّ الْعَقْدَ قَدْ انْتَهَى بِانْتِهَاءِ الْمُدَّةِ وَهَذَا عَمَلٌ فِي الْمَالِ الْمُسْتَعْرَكِ، وَهَذَا بِخِلَافِ مَا إِذَا مَاتَ رَبُّ الْأَرْضِ وَالزَّرْعُ بَقِيَ حَيْثُ يَكُونُ الْعَمَلُ فِيهِ عَلَى الْعَامِلِ، لِأَنَّ هُنَاكَ أَبْقَيْنَا الْعَقْدَ فِي مِلْكِيَّتِهِ وَالْعَقْدُ يَسْتَدْعِي الْعَمَلَ عَلَى الْعَامِلِ، أَمَّا هَاهُنَا الْعَقْدُ قَدْ انْتَهَى فَلَمْ يَكُنْ هَذَا إِنْقَاءَ ذَلِكَ الْعَقْدِ فَلَمْ يَخْتَصْ الْعَامِلُ بِوُجُوبِ الْعَمَلِ عَلَيْهِ (فَإِنْ اتَّفَقَ أَحَدُهُمَا بِغَيْرِ إِذْنِ صَاحِبِهِ وَأَمَرَ الْقَاضِي فَهُوَ مُتَطَوِّعٌ) لِأَنَّهُ لَا وِلَايَةَ لَهُ عَلَيْهِ .

ترجمہ

اور جب مزارعت کی مدت ختم ہو چکی ہے اور بھیتی کی ابھی کٹائی بھی نہیں ہوئی ہے تو بھیتی کو کٹائے تک عامل کیلئے اجرت مثلی واجب ہوگی۔ اور بھیتی کا خرچ عقد کرنے والوں کے حقوق کے حساب سے ان دونوں پر لازم ہوگا کیونکہ جب تک بھیتی کو کٹا نہ دیا جائے۔ کیونکہ مثلی اجرت کے بدلے بھیتی کا باقی چھوڑنے کی صورت میں مہربانی دونوں کی جانب سے برابر ہے۔ پس اسی کی جانب رجوع کیا جائے گا۔ اور وہ کام ان دونوں پر ہوگا کیونکہ مدت کے ختم ہو جانے کے سبب عقد ختم ہو جائے گا۔ اور یہ مشتری کہ مال کامل ہے۔ اور یہ اس مسئلہ کے خلاف ہے۔ جب مالک زمین فوت ہو جائے اور بھیتی ابھی تک کٹی نہیں ہے۔ پس وہاں عامل پر کام کرنا ہوگا



کیونکہ وہاں ہم نے عقد کی مدت تک اس کو باقی رکھا ہے۔ اور عقدِ عال سے کام کرنے کا تقاضا کرنے والا ہے۔ جبکہ یہاں عقد کو ختم دیا جائے گا۔ پس یہاں اس عقد کو باقی رکھنا نہ ہوگا اور عال کام کو اپنے اوپر لازم کرنے میں خاص نہ ہوگا۔ اور جب کسی شخص نے اپنے شریک کی اجازت اور قاضی کے حکم کے بغیر اس میں سے کچھ خرچ کیا ہے تو وہ احسان کے طور پر ہوگا۔ کیونکہ اس کو اپنے ساتھ والے پر ولایت حاصل نہیں ہے۔

شرح

اور جب مدت پوری ہوگئی اور ابھی فصل تیار نہیں ہے تو مدت کے بعد جتنوں دنوں تک زراعت طیار نہ ہوگی اسے دنوں کی مزارع کے ذمہ نصف زمین کی اجرت مثل واجب ہے اور مدت کے بعد زراعت پر جو کچھ صرف ہوگا وہ دونوں کے ذمہ ہوگا کیونکہ عقدِ مزارعت ختم ہو چکا ہے یہ زراعت دونوں کی مشترک چیز ہے لہذا خرچ بھی دونوں کے ذمہ مگر یہ ضرور ہے کہ جو کچھ ایک خرچ کرے وہ دوسرے کی اجازت سے ہو یا حکم قاضی سے بغیر اس کے جو کچھ خرچ کیا مستخرج ہے اس کا معاوضہ نہیں ملے گا۔ اور جب مدت ختم ہوگئی مالک زمین یہ چاہتا ہے کہ یہی کھیتی کاٹ لی جائے یہ نہیں کیا جاسکتا اور اگر مزارع کھیتی کاٹنا چاہتا ہے تو مالک زمین کو اختیار دیا جائے گا کہ کچھ کھیت کاٹ کر دونوں بانٹ لیں یا مزارع کے حصہ کی قیمت دے کر کل زراعت لے لے یا کھیت پر اپنے پاس سے صرف کرے اور طیار ہونے پر اس کے حصہ سے وصول کرے۔

مالک زمین کو کھیتی فصل کٹوانے کی اجازت نہ ہونے کا بیان

(وَلَوْ أَرَادَ رَبُّ الْأَرْضِ أَنْ يَأْخُذَ الزَّرْعَ بِقِلٍّ لَمْ يَكُنْ لَهُ ذَلِكَ) لِأَنَّ فِيهِ إِضْرَارًا بِالْمُزَارِعِ، (وَلَوْ أَرَادَ الْمُزَارِعُ أَنْ يَأْخُذَهُ بِقِلٍّ لَقِيلَ لِصَاحِبِ الْأَرْضِ أَقْلَعِ الزَّرْعَ فَيَكُونُ بَيْنَكُمَا أَوْ أُعْطِيَ قِيمَةً نَصِيْبِهِ أَوْ أَتَّفَقَ أَنْتَ عَلَى الزَّرْعِ وَارْجِعْ بِمَا تَنْفِقُهُ فِي حَصَّتِهِ، لِأَنَّ الْمُزَارِعَ لَمَّا امْتَنَعَ مِنَ الْعَمَلِ لَا يُجْبَرُ عَلَيْهِ، لِأَنَّ إِبْقَاءَ الْعَقْدِ بَعْدَ وُجُودِ الْمَنْهِي نَظَرٌ لَهُ وَقَدْ تَرَكَ النَّظَرَ لِنَفْسِهِ .

وَرَبُّ الْأَرْضِ مُخَيَّرٌ بَيْنَ هَذِهِ الْخِيَارَاتِ لِأَنَّ بِكُلِّ ذَلِكَ يُسْتَدْفَعُ الضَّرَرُ (وَلَوْ مَاتَ الْمُزَارِعُ بَعْدَ نَبَاتِ الزَّرْعِ فَقَالَتْ وَرَثَتُهُ نَحْنُ نَعْمَلُ إِلَى أَنْ يُسْتَحْصَدَ الزَّرْعُ وَأَبَى رَبُّ الْأَرْضِ فَلَهُمْ ذَلِكَ) لِأَنَّهُ لَا ضَرَرَ عَلَى رَبِّ الْأَرْضِ (وَلَا أَجَرَ لَهُمْ بِمَا عَمِلُوا) لِأَنَّا أَبْقَيْنَا الْعَقْدَ نَظَرًا لَهُمْ، فَإِنْ أَرَادُوا قَلْعَ الزَّرْعِ لَمْ يُجْبَرُوا عَلَى الْعَمَلِ لِمَا بَيْنَنَا وَالْمَالِكِ عَلَى الْخِيَارَاتِ الثَّلَاثِ لِمَا بَيْنَنَا .

ترجمہ

اور جب زمین کے مالک نے کبھی فصل کٹوانا چاہی تو اس کو اختیار نہ ہوگا کیونکہ اس میں کاشتکار کا نقصان ہے۔ اور جب مزارع کبھی فصل کٹوانا چاہے تو مالک زمین سے کہا جائے گا کہ کبھی کو کٹوالے اس کے بعد وہ ان دونوں کے درمیان مشترک ہو جائے گی۔ یا پھر مزارع کو وہ اس کا حصہ ادا کرے۔ یا پھر تم بھتی میں خرچ کرو۔ اور مزارع کے کچھ حصے میں تم کچھ خرچ کرو گے تو اس دو آپس نے لینا۔ کیونکہ مزارع جب کام سے رک جائے گا تو اس کو مجبور نہ کیا جائے گا کیونکہ عقد کو ختم کرنے والی چیز کے بعد بھی عقد باقی رکھنے میں مزارع کیلئے مہربانی ہے۔ جبکہ اس کو وہ خود چھوڑنے والا ہے۔ جبکہ مالک زمین کو ان خیارات میں اختیار ہوگا کیونکہ وہ ہر اختیار کے سبب نقصان کو دور کر سکتا ہے۔

اور جب بھتی کے اُگ جانے کے بعد مزارع فوت ہو گیا ہے اور اس کے درمیان نے کہا ہے کہ بھتی کی کٹائی تک اس میں ہم کام کریں گے۔ اور مالک زمین نے اس پر انکار کر دیا ہے تو درمیان کیلئے کام کرنے کا اختیار ہوگا۔ کیونکہ زمین کے مالک کا اس میں کوئی نقصان نہیں ہے۔ اور درمیان کو کام کرنے میں کوئی اجرت نہ ملے گی۔ کیونکہ ہم نے مہربانی کے سبب اس عقد کو باقی رہنے دیا ہے۔ اور اس کے بعد جب وہ فصل کو کاٹنا چاہیں تو ان کو کام پر مجبور نہ کیا جائے گا۔ اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کرائے ہیں، جبکہ زمین کا مالک انہی تین اختیارات کا مالک ہوگا۔ اسی دلیل کے سبب جس کو ہم بیان کرائے ہیں۔

شرح

ایک شخص مر گیا اور اس نے بی بی اور نابالغ اور بالغ اولادیں چھوڑیں یہ سب چھوٹے بڑے ایک ساتھ رہتے ہیں اور وہ عورت سب کی نگہداشت کرتی ہے بڑے لڑکوں نے زمین مشترک یا دوسرے سے زمین لے کر اس میں کاشت کی اور جو کچھ غلہ پیدا ہوا مکان پر لائے اور کچھ کی طور پر سب کے خرچ میں آیا جیسا کہ عموماً دیہاتوں میں ایسا ہوتا ہے۔ یہ غلہ آیا مشترک قرار پائے گا یا صرف بڑے لڑکوں کا ہوگا جنہوں نے کاشت کی اس کا حکم یہ ہے کہ اگر مشترک بیج بوئے گئے ہیں اور سب کی اجازت سے بوئے ہیں یعنی جوادن میں بالغ ہیں اور ان سے اجازت حاصل کر لی ہے اور جو نابالغ ہیں اور ان کے موی سے اجازت لے لی ہے تو پیداوار مشترک ہے اور اگر بڑوں نے خود اپنے بیج سے کاشت کی ہے یا مشترک سے کی ہے مگر اجازت نہیں لی ہے تو غلہ ان کاشت کرنے والوں کا ہے دوسرے اس میں شریک نہیں۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب مزارعت، بیروت، فتاویٰ شامی، کتاب مزارعت، بیروت)

فصل کٹائی کی اجرت دونوں پر ہونے کا بیان

قَالَ ( وَكَذَلِكَ أَجْرُهُ الْحَصَادِ وَالرِّفَاعِ وَالذِّيَابِ وَالْعَذْرِيَّةِ عَلَيْهِمَا بِالْحِصَصِ فَإِنْ سَرَطَاهُ فِي الْمَزَارَعَةِ عَلَى الْعَامِلِ فَسَدَتْ ) وَهَذَا الْحُكْمُ أَيْسَ بِمُخْتَصٍ بِمَا ذَكَرَ مِنَ الصُّورَةِ وَهُوَ انْقِصَاءُ الْمُدَّةِ وَالزَّرْعُ لَمْ يَذَرِكْ بَلْ هُوَ عَامٌّ فِي جَمِيعِ الْمَزَارَعَاتِ .

وَوَجْهَ ذَلِكَ أَنَّ الْعَقْدَ بِنَتَائِهِ بِنَتَائِهِ الزَّرْعَ لِحُصُولِ الْمَقْصُودِ لِيَقْبَى مَالٌ مُشْتَرَكٌ  
بَيْنَهُمَا وَلَا عَقْدَ لِيَجِبَ مُؤَنَّتُهُ عَلَيْهِمَا.

ترجمہ

اور اسی طرح فصل کی کٹائی، کھلیان بنانے اور گاہنے اور پیداوار کو بھوسہ سے الگ کرنے کی مزدوری ان پر دونوں کے حصہ کے حساب سے ہوگی۔ اور اس کے بعد جب عقد کرنے والوں نے حرارت میں ان چیزوں کو شرط کے ساتھ مشروط کر دیا ہے۔ تو اس طرح مزارعت فاسد ہو جائے گی۔ اور یہ حکم صرف اسی صورت کے ساتھ خاص نہیں ہے بلکہ تمام قسم کی مزارعت میں داخل ہے اور اس کی دلیل یہ ہے کہ جب بھتی کے پک جانے کے ساتھ مقصد حاصل ہو جانے کی وجہ سے عقد مکمل ہو جاتا ہے۔ اور عقد کرنے والوں کے درمیان میں مال مشترک بچ جاتا ہے اور اسکے سوا کوئی عقد نہیں رہتا کیونکہ اس کا خرچ انہی دونوں پر ہے۔

شرح

ایک شریک نے زمین کی کاشت کی تو وہ دوسرے شریک کے نصف حصہ کے نقصان کا حمان دے گا۔ بشرطیکہ کاشت سے زمین کو نقصان ہو کیونکہ وہ اپنے شریک کے نصف کا غائب ہے (حر) اور حرمتہ اللہ تعالیٰ سے مروی ہے کہ اگر ایک شریک غائب ہو تو دوسرے شریک کو نصف زمین کاشت کرنے کا اختیار ہے۔ اور اگر دوسرے سال بھی زراعت کرنا چاہے تو اسی حصہ کو کاشت کرے، اور قوتی یہ ہے کہ اگر معلوم ہو کہ زراعت زمین کے مفید ہے نقصان دہ نہیں ہے تو تمام زمین کو کاشت کرے اور غائب شریک آجائے تو اس کو حق ہوگا کہ وہ بھی اتنی ہی مدت کل زمین کو اپنے کاشت کرے یہ اس لئے کہ مفید ہونے کی صورت میں غائب کی دلالتہ رضا ہے۔ اور اگر معلوم ہو کہ کاشت زمین کے لئے نقصان دہ ہے۔ یا ترک زراعت مفید ہے اور زمین کے لئے مزید قوت کا باعث ہے تو پھر حاضر شریک کو کوئی چیز کاشت کرنے کی اجازت نہیں ہوگی، کیونکہ نقصان کی صورت میں دوسرے شریک کی رضا ثابت نہیں ہے۔ یوں "تقف" میں ہے۔ (جامع الفصولین الفصل الثالث، بیروت)

عقد مزارعت میں غیر متقاضی شرط کے ہونے کا بیان

وَإِذَا شَرَطَ فِي الْعَقْدِ ذَلِكَ وَلَا يَقْتَضِيهِ وَفِيهِ مَنَفَعَةٌ لَا يَحْدِهِمَا يَفْسُدُ الْعَقْدُ كَشَرَطِ  
الْحَمْلِ أَوْ الضَّمَنِ عَلَى الْعَامِلِ. وَعَنْ أَبِي يُونُسَ أَنَّهُ يَجُوزُ إِذَا شَرَطَ ذَلِكَ عَلَى  
الْعَامِلِ لِلتَّعَامُلِ اغْتِبَارًا بِالْإِسْتِصْنَاءِ وَهُوَ اخْتِيَارُ مَشَائِخِ بَلْخِي.

قَالَ شَمْسُ الْأَنْبِيَةِ السَّرْحِي: هَذَا هُوَ الْأَصَحُّ فِي دِيَارِنَا. فَالْحَاصِلُ أَنَّ مَا كَانَ مِنْ  
عَمَلٍ قَبْلَ الْإِذْرَاكِ كَالسَّقْيِ وَالْحَفِظِ فَهُوَ عَلَى الْعَامِلِ، وَمَا كَانَ مِنْهُ بَعْدَ الْإِذْرَاكِ

قَبْلَ الْقِسْمَةِ فَهُوَ عَلَيْهِمَا فِي ظَاهِرِ الرُّوَايَةِ كَالْحَصَادِ وَالذَّبَّاسِ وَأَنْشَأَهُمَا عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ ، وَمَا كَانَ بَعْدَ الْقِسْمَةِ فَهُوَ عَلَيْهِمَا .

وَالْمُعَامَلَةُ عَلَى قِيَاسِ هَذَا مَا كَانَ قَبْلَ إِذْرَاكِ الثَّمَرِ مِنَ السَّقْيِ وَالتَّلْقِيحِ وَالْحِفْظِ فَهُوَ عَلَى الْعَامِلِ ، وَمَا كَانَ بَعْدَ الْإِذْرَاكِ كَالْحَجْدَادِ وَالْحِفْظِ فَهُوَ عَلَيْهِمَا ؛ وَلَوْ شَرَطَ الْحَجْدَادَ عَلَى الْعَامِلِ لَا يَجُوزُ بِاتِّفَاقٍ لِأَنَّهُ لَا عُرْفَ فِيهِ .

وَمَا كَانَ بَعْدَ الْقِسْمَةِ فَهُوَ عَلَيْهِمَا لِأَنَّهُ مَالٌ مُشْتَرَكٌ وَلَا عَقْدٌ ، وَلَوْ شَرَطَ الْحَصَادَ فِي الزَّرْعِ عَلَى رَبِّ الْأَرْضِ لَا يَجُوزُ بِاتِّفَاقٍ لِأَنَّهُ لَعَدِمَ الْعُرْفَ فِيهِ ، وَلَوْ أَرَادَا فَضْلَ الْقَصِيلِ أَوْ جَدِّ الثَّمَرِ بُسْرًا أَوْ الْيَقَاطِ الرُّكْبِ فَلِذَلِكَ عَلَيْهِمَا لِأَنَّهُمَا أَلْهَبَا الْعَقْدَ لَمَّا عَزَمَا عَلَى الْفَضْلِ وَالْحَجْدَادِ بُسْرًا فَصَارَ كَمَا بَعْدَ الْإِذْرَاكِ ، وَاللَّهُ أَعْلَمُ .

ترجمہ

اور جب مزارعت کے عقد کو کسی ایسی چیز کے ساتھ مشروط کیا گیا ہے جو عقد میں تقاضہ کرنے والی نہیں ہے اور اس میں عقد کرنے والوں میں سے کسی ایک کو فائدہ ہو تو وہ عقد فاسد ہو جائے گا۔ جس طرح اٹھا کر لانے اور پینے کی شرط عامل پر ہے۔

حضرت امام ابو یوسف علیہ الرحمہ سے روایت ہے کہ جب یہ عامل پر مشروط ہے تو اس کو احساناً پر قیاس کرتے ہوئے درست قرار دیا جائے گا۔ اور مشائخ نے اسی قول کو اختیار کیا ہے۔

مفسر الامتہ نرسی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ ہمارے علاقوں میں زیادہ صحیح یہی ہے۔ اور اس کا خلاصہ یہ ہے کہ جو کام بھتی کے پک جانے سے قبل ہے جس طرح پانی لگانا اور فصل کی حفاظت کرنا ہے۔ تو وہ عامل کے ذمہ داری ہے اور جو کام فصل پک جانے کے بعد اور تقسیم سے پہلے ہے ظاہر الروایت کے مطابق وہ ان دونوں پر ہوگا۔ اور جو کام فصل پک جانے کے بعد کا ہے جس طرح پھل توڑنا ہے۔ اور ان کی حفاظت کرنا ہے تو یہ ان دونوں کی ذمہ داری پر ہے۔

اور اکیلے عامل کیلئے پھل توڑنے کی شرط لگائی ہے تو یہ بہ اتفاق جائز نہ ہوگا کیونکہ اس میں کوئی رواج نہیں ہے۔ اور وہ کام جو تقسیم کے بعد ہے۔ وہ دونوں عقد کرنے والوں پر ہے۔ کیونکہ وہ مال مشترک ہے۔ وہ عقد نہیں ہے۔ اور جب بھتی کی کٹائی میں شرط زمین والے نے لگائی ہے تو یہ بھی بہ اتفاق درست نہ ہوگا۔ کیونکہ اس میں کوئی عرف نہیں ہے۔ اور جب عقد کرنے والوں نے کبھی بھتی کو کاٹنے کا ارادہ کیا ہے یا گود لگائی ہوئی کھجور کو کاٹنے کا ارادہ کیا ہے یا کبھی کھجور کو کاٹنے کا ارادہ کیا ہے تو یہ کام ان دونوں کے ذمہ پر ہوگا کیونکہ جس وقت ان دونوں نے کبھی بھتی کو کاٹنے اور گود لگائی ہوئی کھجور کو کاٹنے کا ارادہ کیا ہے تو پس اس طرح عقد ختم ہو چکا ہے پس

یہ فصل پکنے کے بعد اگلے حکم کی طرح ہو جائے گا۔

شرح

علامہ امجد علی اعظمی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ زراعت تیار ہونے سے پہلے جو کچھ کام ہوگا مثلاً کھیت جوتنا، بونا، پانی دینا، حفاظت کرنا وغیرہ یہ سب مزارع کے ذمہ ہے چاہے وہ خود کرے یا مزدوروں سے کرائے اور دوسری صورت میں مزدوری اوی کے ذمہ ہوگی۔ اور جو کام زراعت طیار ہونے کے بعد کے ہیں مثلاً کھیت کاٹنا اوسے لاکر خرمن میں جمع کرنا دائیں چلانا بھوسا اوزانا وغیرہ اس کے متعلق ظاہر الروایۃ یہ ہے کہ دونوں کے ذمہ ہیں کیونکہ مزارع کا کام فصل طیار ہونے پر ختم ہو گیا مگر امام ابو یوسف رحمہ اللہ تعالیٰ سے ایک روایت یہ ہے کہ یہ کام بھی مزارع کے ذمہ ہیں اور بعض مشائخ نے اسی کو اختیار فرمایا کہ مسلمانوں کا اس پر عمل ہے۔ اور جو کام تقسیم کے بعد ہے مثلاً غلہ مکان پر پہنچانا یہ بالاتفاق دونوں کے ذمہ ہے مزارع اپنا غلہ خود لے جائے اور مالک اپنا غلہ اپنے گھرانے یا دونوں اپنے اپنے مزدوروں سے اٹھوالے جائیں۔

قسم دوم یعنی فصل تیار ہونے کے بعد جو کام ہیں ان کے متعلق مزارع کے کرنے کی شرط کر لی تو یہ شرط صحیح ہے اس کی وجہ سے مزارعت فاسد نہیں ہوگی تو یہ میں اس قول کو اصح کہا اور در مختار، کتاب مزارعت، بیروت میں منتقی سے اسی پر فتویٰ ہوتا پایا۔

مگر ہندوستان میں عموماً یہ ہوتا ہے کہ فصل طیار ہونے کے بعد مزدوروں سے کام کرائے ہیں اور مزدوری اسی غلہ میں سے دی جاتی ہے یعنی کھیت کاٹنے والے اور دائیں چلانے والے وغیرہ کو جو کچھ مزدوری دی جاتی ہے وہ کوئی اپنے پاس سے نہیں دیتا بلکہ اسی غلہ کی کچھ مقدار مزدوری میں دی جاتی ہے یہ طریقہ کہ جس کام کو کیا اوی میں سے مزدوری دی جائے اگر چہ تاجزے جس کو ہم اجارہ میں بیان کر چکے ہیں مگر اس سے اتنا ضرور معلوم ہوا کہ فصل کی طیاری کے بعد جو کام کیا جائے گا یہاں کے عرف کے مطابق وہ تنہا مزارع کے ذمہ نہیں ہے بلکہ دونوں کے ذمہ ہے کیونکہ مزدوری میں دونوں کی مشترک چیز دی جاتی ہے۔

(بہار شریعت، کتاب مزارعت، لاہور)

حضرت عمر دابن دینار تابعی کہتے ہیں کہ میں نے حضرت طاؤس تابعی سے کہا کہ اگر آپ مزارعت کو ترک کر دیجئے تو بہتر تھا کیونکہ علماء کہتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے اس سے منع فرمایا ہے۔ طاؤس نے کہا کہ عمرو امی اپنی زمین کاشت کرنے کے لئے لوگوں کو دیتا ہوں اور ان کی مدد کرتا ہوں اور سب سے بڑے عالم یعنی حضرت ابن عباس نے مجھے بتایا ہے کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے اس سے منع نہیں فرمایا ہے لیکن آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے یہ فرمایا ہے کہ اپنے کسی بھائی کو اپنی زمین کاشت کرنے کے لئے دیدینا اس سے بہتر ہے کہ اس پر اس زمین کا کوئی لگان وغیرہ متعین کر کے لے لیا جائے

(بخاری و مسلم، مشکوٰۃ شریف، جلد سوم، حدیث نمبر ۱۹۶)

مطلب یہ ہے کہ مزارعت میں تو یہ ہوتا ہے کہ کچھ دیا جاتا ہے اور کچھ لیا جاتا ہے یعنی اپنی زمین دی جاتی ہے اور اس کے عوض اس کی پیداوار میں سے کچھ حصہ متعین کر کے لیا جاتا ہے، لیکن اس کے برعکس اگر کسی کے ساتھ احسان کیا جائے یا اسے غور کر کے اپنی

زمین بغیر کچھ لئے بطور رعایت دی جائے تو وہ اس سے لائدہ اٹھایا جائے تو یہ بہتر ہے۔

### مزارعت و مساقات میں فرق کا بیان

مزارعت اور معاملہ میں بعض باتوں میں فرق ہے۔ معاملہ عقد لازم ہے دونوں میں سے کوئی بھی اس سے انحراف نہیں کر سکتا۔ ہر ایک کو پابندی پر مجبور کیا جائے گا اگر مدت پوری ہوگئی اور پھل طیار نہیں ہیں تو باغ عامل ہی کے پاس رہے گا اور ان زائدہ دنوں کی اسے اجرت نہیں ملے گی اور عامل کو بھی بلا اجرت اتنے دنوں کام کرنا ہوگا اور مزارعت میں مالک زمین اتنے دنوں کی اجرت لے گا اور مزارع بھی ان زائدہ دنوں کے کام کی اجرت لے گا۔ (فتاویٰ شامی، کتاب مزارعت، بیروت)

## کتاب المساقات

### ﴿یہ کتاب مساقات کے بیان میں ہے﴾

#### کتاب مساقات کی فقہی مطابقت کا بیان

علامہ بدر الدین یعنی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ مصنف علیہ الرحمہ نے حزارت کی کتاب کے بعد مساقات کی کتاب کو بیان کیا ہے۔ اس کی فقہی مطابقت یہ ہے کہ حزارت میں لوگوں کو کثرت سے واسطہ پڑتا ہے۔ اور کتاب حزارت کی فقہی جزئیات کتاب مساقات سے زائد ہیں اس لئے کتاب حزارت کو مقدم ذکر کیا ہے اور کتاب مساقات کو حزارت کے بعد میں ذکر کیا ہے۔

(الہدایہ شرح الہدایہ، کتاب مساقات، صفحہ ۱۵۸)

#### مساقات کا فقہی مفہوم

اور کسی شخص کا باغ یا درخت کسی کو اس لیے دینا کہ اس کی خدمت کرے اور جو کچھ اوس سے پیداوار ہوگی اس کا ایک حصہ کام کرنے والے کو اور ایک حصہ مالک کو دیا جائے گا اس کو مساقا کہتے ہیں اور اس کا دوسرا نام معاملہ بھی ہے جس طرح حضور اقدس صلی اللہ تعالیٰ علیہ وسلم نے فتح خیبر کے بعد وہاں کے باغات یہودیوں کو دے دیئے تھے کہ ان باغات کے کام کریں اور جو کچھ پھل ہوں گے ان میں سے نصف ان کو دینے جائیں گے۔ جس طرح حزارت جائز ہے معاملہ بھی جائز ہے۔

#### جواز مساقات کے شرعی ماخذ کا بیان

حضرت عبداللہ ابن عمر کہتے ہیں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے خیبر کی مجھوروں کے درخت اور وہاں کی زمین اس شرط پر خیبر کے یہودیوں کے حوالہ کر دی کہ وہ اس میں اپنی جان اور اپنا مال لگائیں اور اس کا آدھا پھل رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے لئے ہوگا (مسلم، مشکوٰۃ شریف: جلد سوم: حدیث نمبر ۱۹۲)

اور بخاری کی روایت میں یہ ہے کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے خیبر کو یعنی وہاں کی زمین اور درخت کو اس شرط پر خیبر کے یہودیوں کے حوالہ کر دیا تھا کہ وہ اس میں محنت کریں اور کاشت کاری کریں اور پھر اس کی پیداوار کا آدھا حصہ یہودیوں کا حق ہوگا اور آدھا حصہ آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم کے لئے ہوگا۔

خیبر ایک بستی کا نام ہے جو مدینہ سے تقریباً ۶۰ میل شمالی میں ایک حرے کے درمیان واقع ہے پہلے یہ ایک مشہور مقام رہ چکا ہے جہاں یہودیوں کی بود باش تھی لیکن اب یہ بستی چند گاؤں کا مجموعہ ہے چونکہ اس کی آب و ہوا اچھی نہیں ہے اس لئے یہاں لوگ اقامت اختیار کرتے ہوئے گھبراتے ہیں اس کے علاقہ میں مجھور وغیرہ کی کاشت ہوتی ہے۔

بہر حال یہ حدیث علاوہ امام اعظم ابوحنبلہ کے تمام علماء کے اس مسلک کی دلیل ہے کہ مساقات و مزارعت جائز ہے۔ حضرت امام اعظم یہ فرماتے ہیں کہ خیر کی زمین اور درختوں کو وہاں کے یہودیوں کو بیع مساقات و مزارعت سے کوئی تعلق نہیں رکھتا۔ کیونکہ خیر کی زمین اور وہاں کے درخت آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم کی ملکیت میں نہیں تھے کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم بطور مساقات و مزارعت وہاں کے یہودیوں کو دیتے بلکہ وہ زمین بھی یہودیوں ہی کی ملکیت تھی اور وہاں کے درختوں کے مالک بھی یہودی ہی تھے۔ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے ان کی املاک کو انہیں کے حوالے کیا اور اس کی پیداوار کا نصف بطور خراج اپنے لئے مقرر فرمایا چنانچہ خراج کی دو قسمیں ہیں (۱) خراج مؤلف (۲) خراج مقاسم۔

خراج مؤلف کی صورت یہ ہوتی ہے کہ اسلامی مملکت کی طرف سے جن لوگوں پر خراج عائد کیا جاتا ہے ان سے سربامملکت ہر سال کچھ مال لینا مقرر کر لیتا ہے جیسا کہ اہل نجران سے ہر سال بارہ سو ملے یعنی جوڑے لئے جاتے تھے۔

خراج مقاسم کی صورت یہ ہوتی ہے کہ جن لوگوں پر خراج عائد کیا جاتا ہے ان کی زمین کی پیداوار ان لوگوں اور اسلامی حکومت کی درمیان کسی مقررہ مقدار میں تقسیم ہوتی ہے جیسا کہ اہل خیر کے ساتھ ہوا کہ ان کی زمین اور درختوں کی نصف پیداوار آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم لے لیتے تھے۔

### جواز مساقات کی شرائط کا بیان

اور اس کے جواز کے شرائط یہ ہیں۔ (۱) عاقدین کا عاقل ہونا (۲) جو پیداوار ہو وہ دونوں میں مشترک ہو اور اگر فقط ایک کے لیے پیداوار مخصوص کر دی گئی تو عقد فاسد ہے (۳) ہر ایک کا حصہ متعارف ہو جس کی مقدار معلوم ہو مثلاً نصف یا چوتھائی۔ (۴) باطل یا درخت عاقل کو سپرد کر دینا یعنی مالک کا قبضہ اوس پر نہ رہے۔ اور اگر یہ قرار پایا کہ مالک بھی اوس میں کام کرے گا تو معاملہ فاسد ہے۔ (۵) جو درخت مساقات کے طور پر دے گئے وہ ایسے ہوں کہ عاقل کے کام کرنے سے اوس میں زیادتی ہو سکے یعنی اگر پھل پورے ہو چکے ہوں یا پھر ہونا تھا بڑھ چکے صرف پکنائی باقی رہ گیا ہے تو یہ عقد صحیح نہیں۔ بعض شرائط ایسے ہیں جن کی وجہ سے معاملہ فاسد ہو جائے گا مثلاً یہ کہ کل پیداوار ایک کو ملے گی یا پیداوار میں سے اتنا مالک یا عاقل لے گا اوس کے بعد نصف نصف تقسیم ہوگی۔ عاقل کے ذمہ پھل توڑنا وغیرہ جو کام پھل طیار ہونے کے بعد ہوتے ہیں شرط کر دینا یا یہ کہ تقسیم کے بعد عاقل اون کی حفاظت کرے یا مالک کے مکان پر پہنچائے۔ ایسے کسی کام کی شرط کر دینا جس کی منفعت مدت معاملہ پوری ہونے کے بعد باقی رہے مثلاً بیڑوں میں کھات ڈالنا انگوڑوں کے لیے پھچر بنانا یا باغ کی زمین کو کودنا یا اس میں نئے پودے لگانا ہیں۔ معاملہ انھیں بیڑوں کا ہو سکتا ہے جو ایک سال یا زیادہ تک باقی رہ سکیں اور جو ایسے نہیں ہیں اون کا معاملہ جائز نہیں۔ لیکن اور سراج کے درختوں میں معاملہ ہو سکتا ہے کہ یہ مدتوں باقی رہتے اور بھلتے رہتے ہیں۔ (فتاویٰ شامی، کتاب مزارعت، بیروت)

جزاثر کے ساتھ مساقات کے باطل ہونے کا بیان

(قَالَ أَبُو حَنِيفَةَ: الْمَسَاقَاةُ بِجُزْءٍ مِنَ الثَّمَرِ بَاطِلَةٌ، وَقَالَا: جَائِزَةٌ إِذَا ذَكَرَ مُدَّةَ مَعْلُومَةٍ)



وَسَمَّى جُزْءَ أَمْنِ النَّعْرِ مُقَاعًا، وَالْمُسَالَةَ: هِيَ الْمُعَامَلَةُ وَالْكَلَامُ لِبِهَا كَالْكَلَامِ فِي  
الْمُزَارَعَةِ. وَقَالَ الشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ اللَّهُ: الْمُعَامَلَةُ جَائِزَةٌ، وَلَا تَجُوزُ الْمُزَارَعَةُ إِلَّا نَبْعًا  
لِلْمُعَامَلَةِ لِأَنَّ الْأَصْلَ فِي هَذَا الْمُضَارَبَةِ، وَالْمُعَامَلَةُ أَشْبَهُ بِهَا لِأَنَّ فِيهِ شَرِكَةً فِي الزِّيَادَةِ  
ذُونَ الْأَصْلِ. وَفِي الْمُزَارَعَةِ لَوْ شَرَطًا الشَّرِكَةَ فِي الرُّبْحِ ذُونَ الْبَذْرِ بِأَنْ شَرَطًا رَفَعَهُ  
مِنْ رَأْسِ الْغَارِجِ نَفْسُهُ، فَجَعَلْنَا الْمُعَامَلَةَ أَصْلًا، وَجَوَّزْنَا الْمُزَارَعَةَ تَبَعًا لَهَا كَالشُّرْبِ  
فِي بَيْعِ الْأَرْضِ وَالْمَنْقُولِ فِي وَقْفِ الْعَقَارِ، وَشَرَطَ الْمُدَّةَ قِيَاسًا فِيهَا لِأَنَّهَا إِجَارَةٌ مَعْنَى  
كَمَالِ فِي الْمُزَارَعَةِ.

ترجمہ

حضرت امام اعظم رضی اللہ عنہ نے کہا ہے کہ بھل کے کسی حصے کے ساتھ مساقات کرنا باطل ہے جبکہ صاحبین نے کہا ہے کہ یہ  
جائز ہے لیکن اس میں شرط یہ ہے اس کی مدت کو بیان کر دیا جائے اور بھل کا کوئی حصہ شیوع کے طور پر معین کیا جائے۔ اور درختوں  
کے معاملے کا نام مساقات ہے اور اس کی بحث مزارعت کی طرح ہے۔

حضرت امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ مساقات جائز ہیں اور مزارعت مساقات کے تابع ہو کر جائز ہے۔ کیونکہ اس میں  
قانون مضاربت ہے۔ اور مساقات اس کے مشابہ زیادہ ہے۔ کیونکہ مساقات میں زیادتی کے ساتھ شرکت ہوا کرتی ہے۔ جبکہ اصل  
میں نہیں ہے۔

اور مزارعت میں جب صرف بیج کے علاوہ نفع میں شرکت کے ساتھ شرط کیا جائے کہ پیداوار کو اٹھانے میں شرط لگائی جائے تو  
مزارعت باطل ہو جائے گی۔ پس اسی دلیل کے سبب ہم نے مساقات کو اصل قرار دیا ہے۔ اور اسی کے تابع کرتے ہوئے مزارعت  
کو اس کے تابع کر دیا ہے۔ جس طرح زمین کی سیل میں شرب اور زمین کے وقف میں منقولہ چیز ہے۔ اور مساقات کی مدت کو شرط پر  
قیاس کیا گیا ہے۔ کیونکہ وہ اجارت کے حکم میں ہے جس مزارعت اجارہ کے حکم میں ہے۔

شرح

علامہ علاء الدین خلی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ کسی شخص کے باغ سے گھٹلی اوڑھ کر دوسرے کی زمین میں چلی گئی اور یہاں جم گئی اور  
بیج ہو گیا جیسا کہ خورد و درختوں میں اکثر یہی ہوتا ہے کہ ادھر ادھر سے بیج آ کر جم جاتا ہے یہ درخت اوس کا ہے جس کی زمین ہے  
اس کا نہیں ہے جس کی گھٹلی ہے کیوں کہ گھٹلی کی کوئی قیمت نہیں ہے اسی طرح شتالو یا آم یا اسی قسم کے دوسرے پھل اگر دوسرے کی  
زمین میں گرے اور جم گئے یہ درخت بھی مالک زمین کے ہوں گے کہ پہلے یہ پھل سڑیں گے اوس کے بعد ہمیں گے اور جب سڑ کر  
اوپر کا حصہ جاتا رہا تو فقط گھٹلی باقی رہی جس کی کوئی قیمت نہیں۔ (در مختار، کتاب مساقات، بیروت)

مدت بیان نہ کرنے میں بطور احسان مساوات کے جواز کا بیان

وَلِیُّ الْاِمْتِحَانِ : اِذَا لَمْ یَسِّنْ الْمُدَّةَ یَجُوزُ وَیَقَعُ عَلٰی اَوَّلِ تَمْرِ یَخْرُجُ ، لِأَنَّ التَّمْرَ لِإِذْرَاكِهَا وَقْتُ مَعْلُومٌ وَلَقَدْ یَتَفَاوَتْ وَیَدْخُلُ فِیْمَا مَا هُوَ الْمُتَعَقِّفُ ، وَإِذْرَاكُ الْبَذْرِ فِیْ أَصُولِ الرُّطْبِیَّةِ فِیْ هَذَا بِمَنْزِلَةِ إِذْرَاكِ التَّمَارِ ، لِأَنَّ لَهُ نِهَایَةً مَعْلُومَةً فَلَا یُسْتَرْطُ بَيَانُ الْمُدَّةِ ، بِخِلَافِ الزَّرْعِ لِأَنَّ ابْتِدَاءَهُ یَخْتَلِفُ كَثِیْرًا خَرِیْفًا وَصِیْفًا وَرَبِیْعًا ، وَإِلَیْنِیْهِاءُ بِنَاءٍ عَلَیْهِ فَصَدَخْلُهُ الْجَهَالَةُ ، وَبِخِلَافِ مَا إِذَا دَفَعَ إِلَیْهِ غَرَسًا قَدْ عُلِقَ وَلَمْ یَبْلُغِ التَّمَرُ مُعَامَلَةً حَيْثُ لَا یَجُوزُ إِلَّا بِبَيَانِ الْمُدَّةِ لِأَنَّهُ یَتَفَاوَتْ بِقُوَّةِ الْأَرْضِی وَضَعْفِهَا تَفَاوُتًا قَاسِحًا ، وَبِخِلَافِ مَا إِذَا دَفَعَ نَخِیْلًا أَوْ أَصُولَ رُطْبِیَّةٍ عَلٰی أَنْ یَقُومَ عَلَیْهَا أَوْ أُطْلِقَ فِی الرُّطْبِیَّةِ تَفْسُدُ الْمُعَامَلَةُ ، لِأَنَّهُ لَیْسَ لِدَلِّكَ نِهَایَةً مَعْلُومَةً ، لِأَنَّهُ تَنْمُو مَا تَرَكْتَ فِی الْأَرْضِ لِحُجْهِلَتِ الْمُدَّةُ ( وَیُسْتَرْطُ تَسْمِیَةُ الْجُزْءِ مُشَاعًا ) لِمَا بَيَّنَّا فِی الْمَوَازِعَةِ إِذَا شَرَطَ جُزْءٌ مَعْنً یَقْطَعُ الشَّرِکَةَ .

ترجمہ

اور اگر مساوات میں مدت بیان نہیں کی ہے تو یہ احسان کے جائز ہے۔ اور پہلے پیدا شدہ پھلوں پر عقد واقع ہو جائے گا۔ کیونکہ پھل ایک مقررہ وقت پر پک جاتے ہیں۔ جس میں تموزِ ابتدا فرق ہوتا ہے۔ اور مساوات میں وہ پھل شامل ہیں جو جتنی ہیں۔ اور برسم کی جزوں میں بیج کا پک جانا یہ بھی مدت بیان کیے بغیر والے پھلوں کے حکم میں ہے۔ کیونکہ بیج کے پک جانے انتہائی مدت معین ہے۔ پس مدت کو بیان کرنا یہ شرط نہ ہوگا۔ یہ خلاف اس کہتی ہے کیونکہ وہ گرمی و سردی (بہار) کے موسم میں مختلف ہوتی رہتی ہے۔ اور کسی چیز کی انتہاء یا ابتداء کی بناء پر ہوتی ہے۔ کیونکہ اس طرح کھیتی میں جہالت داخل ہو جائے گی۔

اور یہ مسئلہ اس صورت مسئلہ کے بھی خلاف ہے کہ جب کسی شخص نے مساوات کے طور پر کسی کو درخت دیا ہے اور وہ آگ آیا ہے لیکن وہ پھل دینے کی حد کو نہ پہنچا ہو۔ تو ایسی صورت مدت کو بیان کرنے کے سوا جائز نہیں ہے۔ کیونکہ زمین کے طاقتور ہونے یا کمزور ہونے کی وجہ سے بہت فرق ہوتا ہے۔ اور یہ مسئلہ اس صورت مسئلہ کے بھی خلاف ہے کہ جب مجبور یا برسم کی جزوں کو اپنی نگہداشت کی شرط دے دیا جائے۔ یا پھر اس نے مطلق طور پر برسم کو دیا ہے تو بھی مساوات قاسد ہو جائے گی۔ کیونکہ اس کی کوئی انتہاء بھی معین نہیں ہے جب تک زمین رہے گی برسم کا اس میں اضافہ ہوتا رہے گا۔ تو اس طرح یہ مدت نہ معلوم رہے گی۔ جبکہ شیوع کے طور پر ایک حصے کو معین کرنا شرط ہے۔ اسی دلیل کے سبب جس کو ہم حراعت میں بیان کرتے ہیں۔ کیونکہ معینہ جز کی شرط یہ

شرکت کو ختم کرنے والی ہے۔

شرح

علامہ علاؤ الدین خفنی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ معاملہ میں مدت بیان کرنا ضروری نہیں بغیر بیان مدت بھی معاملہ صحیح ہے اور اس صورت میں پہلی مرتبہ پھل طیار ہونے پر معاملہ ختم ہوگا اور ترکاریوں میں بیج تیار ہونے پر ختم ہوگا جب کہ بیج مقصود ہوں اور نہ خود ترکاریوں کی پہلی فصل ہو جانے پر معاملہ ختم ہوگا اور اگر مدت ذکر نہیں کی گئی اور اوس سال پھل پیدا ہی نہ ہوئے تو معاملہ فاسد ہے۔ (در مختار، کتاب مساقات، بیروت)

فوات مقصود والی مدت کے سبب مساقات کے فاسد ہونے کا بیان

(لَبَانَ سَمِيًّا فِي الْمَعَامِلَةِ وَقَدْ عَلِمَ أَنَّهُ لَا يَخْرُجُ النَّعْمُ فِيهَا فَسَدَتْ الْمَعَامِلَةُ) (فَوَاتِ الْمَقْصُودِ وَهُوَ الشَّرِيكَةُ فِي الْخَارِجِ) (وَلَوْ سَمِيًّا مَدَّةً قَدْ يَنْتَلِغُ النَّعْمُ فِيهَا وَقَدْ يَتَأَخَّرُ مَحْتَمِلًا جَارِثًا) لِأَنَّا لَا نَتَيَقَّنُ بِفَوَاتِ الْمَقْصُودِ، ثُمَّ لَوْ خَرَجَ فِي الْوَقْتِ الْمُسَمَّى فَهُوَ عَلَى الشَّرِيكَةِ لِصُعُوبَةِ الْعَقْدِ، وَإِنْ تَأَخَّرَ فَلِلْعَامِلِ أَجْرُ الْمِفْلِ لِفَسَادِ الْعَقْدِ لِأَنَّهُ تَبَيَّنَ الْخَطَأُ فِي الْمُدَّةِ الْمُسَمَّاةِ فَصَارَ كَمَا إِذَا عَلِمَ ذَلِكَ فِي الْإِنْتِدَاءِ، بِخِلَافِ مَا إِذَا لَمْ يَخْرُجْ أَصْلًا لِأَنَّ الذَّهَابَ بَاقٍ فَلَا يَتَبَيَّنُ فَسَادُ الْمُدَّةِ فَيَبْقَى الْعَقْدُ صَحِيحًا، وَلَا شَيْءَ لِكُلِّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا عَلَى صَاحِبِهِ.

ترجمہ

اور جب ان دونوں عقد کرنے والوں نے مساقات کیلئے کوئی ایسا نام مقرر کیا ہے کہ وہ مدت معصوم ہے لیکن اس مدت میں پھل نہیں پک سکیں گے تو مقصد فوت ہونے کی وجہ سے مساقات فاسد ہو جائے گا۔ اور جب انہوں نے ایسی مدت کا معین کیا ہے جس میں بعض اوقات پھل پک جاتا ہے اور بعض اوقات اس میں دیر ہو جاتی ہے تو عقد کے درست ہونے کی وجہ سے وہ شرکت کے مطابق ہوگا۔ اور جب وہ موخر ہوا ہے فساد عقد کے سبب عامل کو مثلی ضروری ملے گی۔ کیونکہ معین کردہ مدت میں غلطی واضح ہو چکی ہے۔ لہذا یہ اسی طرح ہو جائے گا۔ کہ جس طرح شروع سے اس کا علم ہی نہ ہو۔ اور یہ مسئلہ اس صورت مسئلہ کے خلاف ہے کہ جب پھل بالکل ظاہر ہی نہ ہوں۔ کیونکہ پھل کا ختم ہو جانا یہ ہماوی آفت کے سبب سے ہے۔ پس مدت کا فساد ظاہر نہ ہوگا۔ اور عقد ساقی کے ساتھ باقی رہ جائے گا۔ اور دونوں عقد کرنے والوں میں سے کسی ایک کیلئے بھی کچھ لینے کا اختیار نہ ہوگا۔

شرح

اور جب معاملہ میں مدت ذکر ہوئی مگر معلوم ہے کہ اس مدت میں پھل نہیں پیدا ہوں گے تو معاملہ فاسد ہے اور اگر ایسی مدت

ذکر کی جس میں احتمال ہے کہ پھل پیدا ہوں یا نہ ہوں تو معاملہ صحیح ہے۔ پھر اس صورت میں اگر پھل آگئے تو جو شرائط ہیں اون پر عمل ہوگا اور اگر اس مدت میں نہیں آئے بلکہ مدت پوری ہونے کے بعد پھل آئے تو معاملہ قاسد ہے اور اس صورت میں عامل کو اجرت مثل ملے گی یعنی ابتدا سے پھل طیار ہونے تک کی اجرت مثل پائے گا اور اگر اس صورت میں کہ مدت مذکور ہوئی اور یہ احتمال تھا کہ پھل آئیں گے مگر اس سال بالکل پھل نہیں آئے نہ مدت میں نہ بعد مدت تو عامل کو کچھ نہیں ملے گا کیوں کہ یہ معاملہ صحیح ہے قاسد نہیں ہے کہ اجرت مثل دلائی جائے اور اگر اس مدت معینہ میں کچھ پھل نکلے کچھ بعد میں نکلے تو جو پھل مدت کے اندر پیدا ہوئے ان میں عامل کو حصہ ملے گا بعد اونوں میں نہیں۔ (در مختار، کتاب مساقات، بیروت، فتاویٰ شامی، کتاب مساقات، بیروت)

عمومی طور پائے جانے والے درختوں میں جواز مساقات کا بیان

قَالَ (وَتَجُوزُ الْمُسَاقَاةُ فِي النَّخْلِ وَالشَّجَرِ وَالْكُرْمِ وَالرُّطَابِ وَأُصُولِ النَّبَاتِ دَنَاجِنَ) وَقَالَ الشَّافِعِيُّ فِي الْجَبِيدِ: لَا تَجُوزُ إِلَّا فِي الْكُرْمِ وَالنَّخْلِ، لِأَنَّ جَوَازَهَا بِالْأَثَرِ وَقَدْ خَصَّهْمَا وَهُوَ حَدِيثٌ خَيْرٌ.

وَلَسْنَا أَنَّ الْجَوَازَ لِلْحَاجَةِ وَقَدْ عَمَّتْ، وَأَثَرٌ خَيْرٌ لَا يَخْصُهُمَا لِأَنَّ أَهْلَهَا كَانُوا يَعْمَلُونَ فِي الْأَشْجَارِ وَالرُّطَابِ أَيْضًا، وَلَوْ كَانَ كَمَا زَعَمَ فَلَا ضَلَّ فِي النُّصُوصِ أَنَّ تَكُونَ مَعْلُومَةً سَيِّمًا عَلَى أَصْلِهِ (وَلَيْسَ لِصَاحِبِ الْكُرْمِ أَنْ يُخْرِجَ الْعَامِلَ مِنْ غَيْرِ غُلْدٍ) لِأَنَّهُ لَا ضَرَرَ عَلَيْهِ فِي الْوَفَاءِ بِالْعَقْدِ (وَكَذَلِكَ لَيْسَ لِلْعَامِلِ أَنْ يَتْرَكَ الْعَمَلَ بِغَيْرِ غُلْدٍ) بِخِلَافِ الْمَزَارَعَةِ بِالْإِضَافَةِ إِلَى صَاحِبِ الْبَذْرِ عَلَى مَا قَدَّمَاهُ.

قَالَ (فَإِنْ دَفَعَ نَخْلًا فِيهِ ثَمَرٌ مُسَاقَاةً وَالثَّمَرُ يَزِيدُ بِالْعَمَلِ جَازًا وَإِنْ كَانَتْ قَدْ انْتَهَتْ لَمْ يَجُزْ) وَكَذَلِكَ عَلَى هَذَا إِذَا دَفَعَ الزَّرْعَ وَهُوَ يَقْلُ جَازًا، وَلَوْ أُسْتُحْصِدَ وَأُذِرَكَ لَمْ يَجُزْ، لِأَنَّ الْعَامِلَ إِنَّمَا يَسْتَحِقُّ بِالْعَمَلِ، وَلَا أَثَرَ لِلْعَمَلِ بَعْدَ النِّتَاقِ وَالْإِذْرَاكِ، فَلَوْ جَوَّزْنَاهُ لَكَانَ اسْتِحْقَاقًا بِغَيْرِ عَمَلٍ وَلَمْ يَزِدْ بِهِ الشَّرْعُ، بِخِلَافِ مَا قَبْلَ ذَلِكَ لِتَحَقُّقِ الْحَاجَةِ إِلَى الْعَمَلِ.

ترجمہ

مجوز کے درختوں، عمومی درختوں، انگور، بنزیوں اور بیگن کے درختوں میں مساقات کرنا جائز ہے۔ جبکہ امام شافعی علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ مساقات صرف مجبور اور انگریزوں میں جائز ہے۔ کیونکہ ان میں مساقات حدیث سے ثابت ہے۔ اور اس میں ان دونوں کو

خاص کیا گیا ہے۔ اور وہ حدیث، حدیث خیر ہے۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ مساقات کا جواز یہ ضرورت کی وجہ سے ہے اور ضرورت عام ہے اور حدیث خیر یہ مجبور اور انکسار کو خاص کرنے والی نہیں ہے۔ کیونکہ اہل خیر و رشتوں اور بزرگوں کی مساقات بھی تو کرتے تھے۔ اور اگر یہ مسئلہ اسی طرح ہے جس طرح فقہ شافعی والوں نے بیان کیا ہے تو نفوس کا علت کے معلول ہونا یہ ان کی اصل ہے۔ (قاعدہ فقہیہ) اور خاص طور پر یہ اصل امام شافعی علیہ الرحمہ کے موافق ہے۔

اور کسی مالک انکسار کو سوائے کسی مجبوری کے عامل کو نکال دینے کا حق نہ ہوگا۔ کیونکہ عقد مکمل ہونے کے سبب اس کا کوئی نقصان نہیں ہے۔ اور اسی طرح کسی مجبوری کے سوا عامل کو بھی کام کو ترک کرنے کا اختیار نہ ہوگا۔ جبکہ حرارت میں بیچ والے کا مسئلہ اس کے خلاف ہے۔ کیونکہ اس میں بیچ والے کی جانب نسبت کی گئی ہے۔ اور اس کی تفصیل ہم بیان کر آئے ہیں۔

اور جب مساقات میں مجبور کے درخت نے پھل دیا ہے اور کام کرنے کے سبب مجبوروں میں اضافہ ہوا ہے۔ تو یہ جائز ہے۔ اور جب یہ مجبوریں انتہاء کو پہنچ گئی ہیں تو اب جائز نہ ہوگا۔ اور اسی طرح جب کچی بھٹی دی اور وہ بھٹی کٹائی کے قابل نہ ہوئی اور جب وہ پک جائے تو جائز ہے۔ کیونکہ کام کرنے کے سبب عامل مزدوری کا حقدار بنتا ہے۔ جبکہ انتہاء تک پہنچ جانے اور پک جانے کے بعد کام کوئی فائدہ نہیں ہوتا۔ اور اگر ہم اس کو جائز قرار دیں تو یہ کام کرنے کے سوا حقدار بننا ہے جس کی شریعت میں کوئی اجازت نہیں ہے۔ جبکہ یہ مسئلہ اس صورت مسئلہ کے خلاف ہے کہ جب وہ انتہاء تک پہنچنے سے پہلے والی صورت ہو۔ کیونکہ وہاں کام کی ضرورت ہے۔

شرح

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ ترکاریوں کے درخت معاملہ کے طور پر دیے کہ جب تک پھلتے رہیں کام کرو اور اتنا حصہ تم کو ملا کر یہ معاملہ فاسد ہے اور اسی طرح باغ دیا اور کھد دیا کہ جب تک یہ پھلتا رہے کام کرو اور نصف لیا کرو یہ معاملہ فاسد ہے کہ مدت نہ بیان کرنے کی صورت میں صرف پہلی فصل پر معاملہ ہوتا ہے۔ (در مختار، کتاب مساقات، بیروت)

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ ترکاریوں کے درخت کا معاملہ کیا اور اب ان میں سے ترکاریوں کے نکلنے کا وقت ختم ہو چکا بیچ لینے کا وقت پائی ہے جیسے مٹھی، پالک، سویا، وغیرہ جب اس حد کو پہنچ جائیں کہ ان سے ساگ نہیں لیا جاسکتا بیچ لیے جاسکتے ہیں اور یہ بیچ کام کے ہوں ان کی خواہش ہوتی ہو اور عامل سے کھد دیا کہ کام کرے آدھے بیچ اسے ملیں گے یہ معاملہ صحیح ہے اگرچہ مدت نہ ذکر کی جائے اور اس صورت میں وہ بیڑ مالک کے ہوں گے صرف بیجوں کی تقسیم ہوگی اور اگر بیجوں کی تقسیم بھی مشروط ہو تو معاملہ فاسد ہے۔ (در مختار، کتاب مساقات، بیروت)

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں کہ درختوں میں پھل آچکے ہیں ان کو معاملہ کے طور پر دینا چاہتا ہے مگر ابھی وہ پھل تیار نہیں ہیں عامل کے کام کرنے سے اون میں زیادتی ہوگی تو معاملہ صحیح ہے اور اگر پھل بالکل پورے ہو چکے ہیں اب ان کے بڑھنے کا

وقت شتم ہو چکا تو معاملہ صحیح نہیں۔ (درمقار، کتاب مساقات، بیروت)

معاملہ میں عامل کو نصف سے زائد دینے کا بیان

اور جب دو شخص بائع میں شریک ہیں ایک نے دوسرے کو بطور معاملہ دے دیا یہ معاملہ فاسد ہے جب کہ عامل کو نصف سے زیادہ دینا قرار پایا اور اس صورت میں دونوں نصف نصف تقسیم کر لیں اور اگر یہ شرط ٹھہری ہے کہ دونوں نصف نصف لیں گے تو معاملہ جائز ہے۔ (فتاویٰ شامی، کتاب مساقات، بیروت)

دو مخصوص کو معاملہ پر دیا اور یہ ٹھہرا کہ تینوں ایک ایک تہائی لیں گے یہ جائز ہے اور اگر یہ ٹھہرا کہ ایک ایک تہائی لے گا اور ایک عامل نصف لے گا اور دوسرا عامل چھٹا حصہ لے گا یہ بھی جائز ہے۔

اور جب دو مخصوص کا بائع ہے اسے معاملہ پر دیا یوں کہ نصف عامل لے گا اور نصف میں وہ دونوں یہ جائز ہے اور اگر یہ شرط ہوئی کہ نصف ایک حصہ دار لے گا اور دوسرے نصف میں عامل اور دوسرا حصہ دار دونوں شریک ہوں گے یہ ناجائز ہے۔

اور جب کا شکار نے بغیر اجازت زمیندار کے لگا دیا جب درخت بڑا ہو گیا تو زمیندار کہتا ہے میرا ہے اور کا شکار کہتا ہے میرا۔ اگر زمیندار نے یہ اقرار کر لیا ہے کہ کا شکار ہی نے لگایا ہے اور پودہ بھی اسی کا تھا تو کا شکار کو ملے گا مگر دیاٹہ اس کے لیے یہ درخت جائز نہیں کیوں کہ بغیر اجازت لگایا ہے اور اگر اجازت لے کر لگا تا اور مالک زمین شرکت کی بھی شرط نہ کرے تو کا شکار کے لیے دیاٹہ بھی جائز ہوتا۔ (فتاویٰ ہندیہ، کتاب مساقات، بیروت)

فاسد مساقات پر عامل کو شللی اجرت دینے کا بیان

قَالَ (وَإِذَا قَسَدَتْ الْمَسَاقِلَةُ فَلِلْعَامِلِ أَجْرٌ مِثْلُهُ لِأَنَّهُ فِي مَعْنَى الْإِجَارَةِ الْفَاسِدَةِ وَصَارَ كَالْمُزَارَعَةِ إِذَا قَسَدَتْ .

قَالَ (وَبَطُلَ الْمَسَاقَاةُ بِالْمَوْتِ لِأَنَّهَا فِي مَعْنَى الْإِجَارَةِ وَقَدْ بَيَّنَّا فِيهَا ، فَإِنْ مَاتَ رَبُّ الْأَرْضِ وَالْخَارِجُ بَسْرٌ فَلِلْعَامِلِ أَنْ يَقُومَ عَلَيْهِ كَمَا كَانَ يَقُومُ قَبْلَ ذَلِكَ إِلَى أَنْ يُذْرَكَ النَّعْمَ ، وَإِنْ كَرِهَ ذَلِكَ رَبُّ الْأَرْضِ اسْتَحْسَنًا فَيَبْقَى الْعُقْدُ دَفْعًا لِلضَّرَرِّ عَنْهُ ، وَلَا ضَرَرَ فِيهِ عَلَى الْآخِرِ (وَلَوْ التَزَمَ الْعَامِلُ الضَّرَرَ يَتَخَيَّرُ وَرَثَةُ الْآخِرِ بَيْنَ أَنْ يَقْسِمُوا الْبَسْرَ عَلَى الشَّرْطِ وَيَبْنَ أَنْ يَعْطُوهُ قِيمَةً نَصِيبِهِ مِنَ الْبَسْرِ وَيَبْنَ أَنْ يُنْفِقُوا عَلَى الْبَسْرِ حَتَّى يَبْلُغَ قَبْرِ جَعُوا بِذَلِكَ فِي حِصَّةِ الْعَامِلِ مِنَ النَّعْمِ لِأَنَّهُ لَيْسَ لَهُ الْخَافُ الضَّرَرِ بِهِ ، وَقَدْ بَيَّنَّا نَظِيرَهُ فِي الْمُزَارَعَةِ (وَلَوْ مَاتَ الْعَامِلُ فَلِوَرَثَتِهِ أَنْ يَقُومُوا عَلَيْهِ وَإِنْ كَرِهَ رَ

الْأَرْضِ لِأَنَّ فِيهِ النُّظْرَ مِنَ الْجَائِزِينَ (لَإِنْ أَرَادُوا أَنْ يَبْصُرُوا بُسْرًا تَكَانَ صَاحِبُ  
الْأَرْضِ بَيْنَ الْخِيَارَاتِ الْفَالِغَةِ) الَّتِي بَيْنَاهَا.

ترجمہ

اور جب مساقات فاسد ہو جائے تو عامل کو شئی مزدوری ملے گی۔ کیونکہ یہ فاسد اجارے کے حکم میں ہے۔ اور فاسد مساقات یہ فاسد مزاحمت کی طرح ہے۔

اور موت کے سبب عقد مساقات باطل ہو جاتا ہے کیونکہ یہ اجارے کے حکم میں ہے اور اجارہ میں ہم اس کو بیان کر آئے ہیں۔ اور جب مالک زمین فوت ہوا اور پیداوار ابھی گدرائی ہوئی ہے۔ تو عامل کیلئے یہ حکم ہوگا کہ وہ فصل کے پک جانے تک حسب معمول اس کی نگرانی کرے۔ خواہ مالک کے درگاہ اس کو پسند نہ کریں اور یہ حکم دلیل احسان کے مطابق ہے۔ پس عامل سے نقصان کو دور کرنے کیلئے یہ عقد باقی رہے گا۔ کیونکہ اس میں دوسرا کوئی نقصان نہیں ہے۔

اور جب عامل نقصان کو لازم کرے تو دیگر درگاہ شرط گدراہ پر تقسیم کرنے میں عامل کو اس کے حصے کی قیمت دینے میں عیار ہوں گے۔ اس گدراہ کے پکے تک اس کا خرچہ دینے اور اس کے بعد عامل کے حصہ کے مطابق کھجور لینے کے درمیان بھی اختیار میں ہوں گے۔ کیونکہ عامل کیلئے مالک زمین کے درگاہ کو نقصان دینے کا کوئی اختیار نہیں ہے۔ اور اس کی مثال ہم مزاحمت میں بیان کر آئے ہیں۔

اور جب عامل فوت ہو جائے تو اس کے درگاہ کو نگرانی کرنے کا اختیار ہوگا۔ اگرچہ مالک زمین اسکو پسند نہ کرے کیونکہ یہ دونوں کی جانب سے رعایت ہے۔ اور اگر عامل کے درگاہ گدراے ہوئے پھل کو لینا چاہیں تو زمین کا مالک انہی تین قسم اختیارات میں رہے گا جن کو ہم بیان کر آئے ہیں۔

شرح

علامہ ابن عابدین شامی حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور مرنے کی صورت میں اگرچہ معاملہ فتح ہو جاتا ہے مگر دفع ضرر کے لیے عقد کو پھل طیار ہونے تک باقی رکھا جائے گا لہذا عامل کے مرنے کے بعد اس کے ورثہ اگر یہ چاہیں کہ پھل طیار ہونے تک ہم کام کریں گے تو ان کو ایسا موقع دیا جائے گا اگرچہ مالک زمین ان کو دینے سے انکار کرتا ہو۔

اور اگر گدراہ کام کرنا نہ چاہتے ہوں کہتے ہوں کہ کچے ہی پھل تو ذکر تقسیم کر دیے جائیں تو ان کو کام کرنے پر مجبور نہیں کیا جائے گا بلکہ اس صورت میں مالک کو اختیار دیا جائے گا کہ یہ بھی اگر یہی چاہتا ہو تو ذکر تقسیم کر لیں یا ورثہ عامل کو ان کے حصہ کی قیمت دے دے یا خود اپنے صرفہ سے کام کرائے اور طیار ہونے کے بعد صرفہ ان کے حصہ سے منہا کر کے باقی پھل ان کو دے دے۔

(فتاویٰ شامی، کتاب مساقات، بیروت)

انتقال عائدین کے سبب در ثاء عامل کے اختیار کا بیان

(وَإِنْ مَاتَا جَمِيعًا فَلَا خِيَارَ لِرِوَاثَةِ الْعَامِلِ) لِغِيَابِهِمْ مَقَامَهُ ، وَهَذَا خِلَافَهُ فِي حَقِّ مَالِي  
وَهُوَ تَرْكُ التَّمَارِ عَلَى الْأَشْجَارِ إِلَى وَقْتِ الْإِذْرَاكِ لَا أَنْ يَكُونَ وَإِثْنُهُ فِي الْخِيَارِ (فَإِنْ  
أَبَى وَرَثَةُ الْعَامِلِ أَنْ يَقُومُوا عَلَيْهِ كَانَ الْخِيَارُ فِي ذَلِكَ لِرِوَاثَةِ رَبِّ الْأَرْضِ) عَلَى مَا  
وَضَفْنَا .

ترجمہ

اور جب دونوں عقد مساقات کرنے والے فوت ہو جائیں تو اس عامل کے ورثا کو اختیار ہوگا کیونکہ وہی اس کے نائب ہیں۔  
اور یہ حق مالی نیابت میں ہے۔ اور یہ حق پھلوں کے پکنے تک ان کو درختوں پر رہنے دیتا ہے۔ کیونکہ خیاریں میں درخت نہیں ہوتی۔ مگر  
جب عامل کے ورثا اس کی نگرانی سے انکار کریں تو اب اس میں مالک زمین کے ورثا کیلئے اختیار ہوگا۔ جس کو ہم بیان کر آئے ہیں  
مدت معاملہ ختم ہونے پر پھلوں کی نگرانی کا بیان

قَالَ (وَإِذَا انْقَضَتْ مُدَّةُ الْمُعَامَلَةِ وَالْخَارِجُ بَسْرٌ أَخْضَرَ فَهَذَا وَالْأَوَّلُ سَوَاءٌ ، وَلِلْعَامِلِ  
أَنْ يَقُومَ عَلَيْهَا إِلَى أَنْ يُلْدِيكَ لَكِنْ بَغْيَرٌ أَجْرٌ) لِأَنَّ الشَّجَرَ لَا يَجُوزُ اسْتِئْجَارُهُ ، بِخِلَافِ  
الْمُزَارَعَةِ فِي هَذَا لِأَنَّ الْأَرْضَ يَجُوزُ اسْتِئْجَارُهَا ، وَكَذَلِكَ الْعَمَلُ كُلُّهُ عَلَى الْعَامِلِ  
هَاهُنَا وَلِی الْمُزَارَعَةِ فِي هَذَا عَلَيْهِمَا ، لِأَنَّهُ لَمَّا وَجِبَ أَجْرُ مِثْلِ الْأَرْضِ بَعْدَ انْتِهَاءِ  
الْمُدَّةِ عَلَى الْعَامِلِ لَا يَسْتَحِقُّ عَلَيْهِ الْعَمَلُ وَهَاهُنَا لَا أَجْرَ فَجَارَ أَنْ يَسْتَحِقَّ الْعَمَلُ كَمَا  
يَسْتَحِقُّ قَبْلَ انْتِهَائِهَا .

ترجمہ

اور جب معاملہ کی مدت ختم ہوگئی ہے اور پھل ابھی گدرائے ہوئے ہیں اور اس طرح یہ پہلی صورت کی طرح ہوگا۔ اور ان کے  
پک جانے تک عامل کو نگرانی کرنے کا اختیار رہے گا۔ مگر اجرت نہ ہوگی کیونکہ درختوں کا اجارہ پر لینا جائز نہیں ہے۔ جبکہ مزارعت  
میں اجرت پر لینا جائز ہے۔ اور اگر چہ مدت بھی ختم ہو جائے۔ کیونکہ زمین کو اجارہ پر لینا تا درست ہے۔  
اور ایسے ہی یہاں پر سارا کام عامل پر ہوگا۔ جبکہ مزارعت میں ان دونوں پر ہوا کرتا ہے۔ کیونکہ مدت کے ختم ہو جانے کے بعد  
عامل کو زمین میں کام کرنے پر مثلی مزدوری دی جاتی ہے۔ کیونکہ وہ کام کرنے کا حقدار نہیں تھا۔ جبکہ یہاں کوئی مزدوری نہیں ہے لہذا  
عامل کا کام کیلئے حقدار بننا درست ہوگا۔ جس طرح مدت کے ختم ہو جانے سے قبل وہ کام کرنے میں حقدار تھا۔



شرح: حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ سلیمان بن یسار سے روایت ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے عبداللہ بن روح کو بھیجتے تھے خیبر کی طرف وہ پھلوں کا اور زمینوں کا اندازہ کر دیتے تھے ایک بار یہودیوں نے اپنی عورتوں کا زیور جمع کیا اور عبداللہ بن روح کو دینے لگے یہ مگر ہمارے معمول میں کمی کر دے عبداللہ بن روح نے کہا اے یہود خدا کی ساری مخلوق میں میں تم کو زیادہ برا سمجھتا ہوں اس پر بھی میں نہیں چاہتا کہ تم پر ظلم کروں اور جو تم مجھے رشوت دیتے ہو وہ حرام ہے اس کو ہم لوگ نہیں کھاتے اس وقت یہودی کہنے لگے اس وجہ سے اب تک آسمان اور زمین قائم ہیں۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر کوئی ایسی زمین کی مساقات کرتے جس میں درخت بھی ہوں انگوڑے کے یا کھجور کے اور خالی زمین بھی ہو تو اگر خالی زمین ٹکٹ یا ٹکٹ سے کم ہو تو مساقات درست ہے۔

اور اگر خالی زمین زیادہ ہو اور درخت ٹکٹ یا ٹکٹ سے کم میں ہوں تو ایسی زمین کا کرایہ دینا درست ہے مگر مساقات درست نہیں کیونکہ لوگوں کا یہ دستور ہے کہ زمین میں مساقات کیا کرتے ہیں اور اس میں تھوڑی سی زمین میں درخت بھی رہتے ہیں یا جس صحیف یا نکوار میں چاندی لگی ہو اس کو چاندی کے بدلے میں بیچتے ہیں یا ہار یا انگوٹھی کو جس میں سونا بھی ہو سونے کے بدلے میں بیچتے ہیں اور ہمیشہ سے لوگ اس قسم کی خرید و فروخت کرتے چلے آئے ہیں۔

اور اس کی کوئی حد نہیں مقرر کی کہ اس قدر سونا یا چاندی ہو تو حلال ہے اور اس سے زیادہ ہو تو حرام ہے مگر ہمارے نزدیک لوگوں کے عملدرآمد کے موافق یہ حکم ٹھہرا ہے کہ جب صحیف یا نکوار یا انگوٹھی میں سونا چاندی ٹکٹ قیمت کے برابر ہو یا اس سے کم تو اس کی بیع چاندی یا سونے کے بدلے میں درست ہے ورنہ درست نہیں۔ (موطائے مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1297)

اعذار کے سبب مساقات کے فتح ہو جانے کا بیان

قَالَ (وَتَفْسَخُ بِأَلَا عَذْرَا) لِمَا بَيَّنَّا فِي الْأَجَارَاتِ ، وَقَدْ بَيَّنَّا وَجُوهَ الْعَذْرِ فِيهَا . وَمِنْ جُمْلَتِهَا أَنْ يَكُونَ الْعَامِلُ سَارِقًا يَخَافُ عَلَيْهِ سَرِقَةَ السَّعْفِ وَالنَّمْرِ قَبْلَ الْإِذْرَاءِ لِأَنَّهُ يُلْزِمُ صَاحِبَ الْأَرْضِ ضَرَرًا لَمْ يَلْتَزِمَهُ تَفْسُخُ بِهِ .

وَمِنْهَا مَرَضُ الْعَامِلِ إِذَا كَانَ يُضْعِفُهُ عَنِ الْعَمَلِ ، لِأَنَّ فِي الزَّامِهِ اسْتِئْجَارَ الْأَجْرَاءِ زِيَادَةً ضَرَرٍ عَلَيْهِ وَلَمْ يَلْتَزِمَهُ فَيَجْعَلْ ذَلِكَ عَذْرًا ، وَلَوْ أَرَادَ الْعَامِلُ تَرْكَ ذَلِكَ الْعَمَلِ هَلْ يَكُونُ عَذْرًا ؟ فِيهِ رَوَايَتَانِ . وَتَأْوِيلُ إِحْدَاهُمَا أَنَّ يَشْتَرِطَ الْعَمَلُ بِيَدِهِ فَيَكُونُ عَذْرًا مِنْ جِهَتِهِ .

ترجمہ

اور اعذار کے سبب عقد مساقات ختم ہو جاتا ہے۔ اسی دلیل سبب جس کو ہم اجارات میں بیان کر آئے ہیں۔ اور اجارات میں

ہم نے اعذار کے اسباب کو بھی بیان کر دیا ہے۔ اور انہی میں سے ایک مذریعہ ہے کہ جب عامل چور ہے جس کے بارے میں پھل پک جانے سے پہلے اور شاخوں کے پک جانے سے پہلے چوری کا خدشہ ہے کیونکہ اس وجہ سے مالک زمین کو ایسا نقصان لاحق ہوگا جس کو وہ لازم کرنے والا نہ تھا۔ پس اس نقصان کے سبب یہ عقد ختم ہو جائے گا۔

اور اسی طرح جب عامل بیمار ہے اور وہ کام کرنے کے وجہ سے کمزور ہو جائے گا۔ کیونکہ مزدوروں کو مزدوری پر لینے کو لازم کرنے میں عامل زیادہ نقصان ہے۔ جبکہ اس نے اس کو لازم نہیں کیا ہے۔ پس اس کو بھی عذر سمجھا جائے گا۔ اور عامل کے کام کو ترک کرنے میں عذر ہے یا نہیں تو اس میں دو روایات ہیں۔

ان میں سے ایک کا معنی یہ ہے کہ جب کام کی شرط عامل کے ہاتھ سے ملے ہوئی ہے تو اب یہ اس کی جانب سے عذر بن جائے

گا۔

شرح

شیخ نظام الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب ثریزہ یا تریزہ کی باقی ماندہ مالک نے پھل توڑنے کے بعد چھوڑ دیجے ہیں اگر چھوڑنے کا یہ مقصد ہے کہ جس کا جی چاہے وہ باقی پھلوں کو لے جائے تو لوگوں کو اس کے پھل لینا جائز ہے جیسا کہ عموماً آخر فصل میں ایسا کیا کرتے ہیں۔ اسی طرح کھیت کٹنے کے بعد جو کچھ ہائیں یاد آنے لگتے ہیں اگر مالک نے لوگوں کے لیے چھوڑ دیے تو لینا جائز ہے۔

اور عامل پر لازم ہے کہ اپنے کو حرام سے بچائے مثلاً باغ کے درخت خشک ہو گئے تو ان کا جھلانا عامل کے لیے جائز نہیں۔ اور اسی طرح سوکھی شاخیں توڑ کر ان سے کھانا پکانا جائز نہیں اور اسی طرح چھپر ٹھنڈیاں اور اس کے پائس پھوس کو جھلانا جائز نہیں۔ اور اسی طرح مہمان یا ملاقاتی آجائے تو پھلوں سے اس کی تواضع جائز نہیں ان سب میں مالک کی اجازت درکار ہے۔

(فتاویٰ ہندیہ، کتاب مساقات، بیروت)

خالی زمین مقررہ مدت تک درخت لگانے کا بیان

(وَمَنْ دَلَعَ أَرْضًا بَيْضَاءَ أَوْ رَجُلٍ سَبِينٍ مَعْلُومَةٍ يَغْرُسُ فِيهَا شَجَرًا عَلَى أَنْ تَكُونَ الْأَرْضُ وَالشَّجَرُ بَيْنَ رَبِّ الْأَرْضِ وَالْغَرَسِ نَصْفَيْنِ لَمْ يَجْزْ ذَلِكَ) لَا شَرِطَ لِشَرِكَةِ فِيمَا كَانَ حَاصِلًا قَبْلَ الشَّرِكَةِ لَا يَحْتَمِلُهُ (وَجَمِيعُ النَّخْرِ وَالْغَرَسِ لِرَبِّ الْأَرْضِ وَلِلْغَرَسِ قِيمَةُ غَرْسِهِ وَأَجْرُ مِثْلِهِ فِيمَا عَمِلَ) لِأَنَّهُ فِي مَعْنَى قَفِيرِ الطَّحَّانِ : إِذْ هُوَ اسْتَنْجَارٌ بِبَعْضِ مَا يَخْرُجُ مِنْ عَمَلِهِ وَهُوَ نَصْفُ الْبُسْتَانِ فَيَقْسُدُ وَتَعَدُّ رَدُّ الْغَرَسِ لَا تَصَالِهَا بِالْأَرْضِ فَيَجِبُ قِيمَتُهَا وَأَجْرُ مِثْلِهِ لِأَنَّهُ لَا يَدْخُلُ فِي قِيمَةِ الْغَرَسِ لِقَوُّمِهَا

بِنَفْسِهَا وَلَمْ يَسْخَرْ بِهَا طَرِيقُ آخَرُ بَيْنَهُمَا إِلَى كَلِمَاتِهِ الْمُنْتَهَى ، وَهَذَا أَصَحُّهُمَا ، وَاللَّهُ  
أَعْلَمُ .

۱

ترجمہ

اور جس شخص نے مقرر مدت تک کیلئے کسی خالی زمین میں کوئی درخت لگایا ہے۔ اور اس میں شرط یہ لگائی کہ درخت زمین کے مالک اور لگانے والے کے درمیان نصف نصف ہوں گے۔ تو یہ جائز نہ ہوگا۔ تو شرکت اس چیز میں بطور شرط ہے۔ جو شرکت حالانکہ وہ شرکت سے پہلے حاصل ہے۔ جبکہ وہ عامل کے کام کے سبب سے نہیں ہے۔ سارا پھل اور درخت مالک کیلئے ہوگا۔ اور درخت لگانے والے کو ان درختوں کی قیمت اور ان پر کام کرنے کی اجرت ملے گی۔

کیونکہ یہ فقیر طمان کے حکم میں ہے۔ کیونکہ یہ کام کرنے والے کے عمل سے پیدا ہونے والی بعض چیز کے عوض میں یعنی نصف باغ اجرت پر لینا ہے۔ پس یہ عقد فاسد ہو جائے گا جبکہ درختوں کو واپس کرنا ناممکن ہے۔ کیونکہ وہ زمین سے ملے ہوئے ہیں۔ پس ان کی قیمت اور کام کرنے والے کیلئے ملے گی اجرت واجب ہوگی۔ کیونکہ درختوں کے بذات خود تقویم ہونے کے سبب وہ ملے گی اجرت والے درختوں میں شامل نہ ہوں گے۔

اور اسی مسئلہ کی تخریج کا ایک طریقہ اور بھی ہے۔ جس کو ہم نے کفایہ شنبی میں بیان کر دیا ہے۔ مگر ان دونوں میں سے صحیح زیادہ یہی ہے۔ اور اللہ ہی سب سے زیادہ بہتر جاننے والا ہے۔

شرح

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور کسی شخص کو خالی زمین دی کہ اس میں درخت لگائے پھل اور درخت دونوں نصف نصف تقسیم ہو جائیں گے یہ جائز ہے اور اگر یہ غیر اسے کہ زمین درخت دونوں چیزیں دونوں کے مابین تقسیم ہوں گی تو یہ معاملہ ناجائز ہے اور اس صورت میں پھل اور درخت مالک زمین کے ہوں گے اور دوسرے کو پودوں کی قیمت ملے گی اور اجرت ملے گی۔ اور قیمت سے مراد اوس روز کی قیمت ہے جس دن لگائے گئے۔ (در مختار، کتاب مساقات، ہیروت)

علامہ علاء الدین حنفی علیہ الرحمہ لکھتے ہیں اور جب کسی شخص کے باغ سے ٹھٹھلی اڑ کر دوسرے کی زمین میں چلی گئی اور یہاں جم گئی اور بیڑ ہو گیا جیسا کہ خورد درختوں میں اکثر یہی ہوتا ہے کہ ادھر ادھر سے بیج آ کر جم جاتا ہے یہ درخت اوس کا ہے جس کی زمین ہے اس کا نہیں ہے جس کی ٹھٹھلی ہے کیوں کہ ٹھٹھلی کی کوئی قیمت نہیں ہے اسی طرح آم یا اسی قسم کے دوسرے پھل اگر دوسرے کی زمین میں گرے اور جم گئے یہ درخت بھی مالک زمین کے ہوں گے کہ پہلے یہ پھل سڑیں گے اوس کے بعد جنہیں گے اور جب سڑ کر اوپر کا حصہ جاتا رہ تو فقط ٹھٹھلی باقی رہی جس کی کوئی قیمت نہیں۔ (در مختار، کتاب مساقات، ہیروت)

اگر مدت اجارہ ختم ہوگئی ہو تو مستاجر اپنے فعل کو ختم کرتے ہوئے درختوں کو اکھاڑ کر خالی زمین مالک کو واپس کرے مگر یہ کہ

اگر مالک اکڑے درختوں اور تعمیر کی قیمت کو برداشت کر کے خود ان کا مالک بن جائے،

مگر جس فرمایا کہ اس سے یہ فائدہ ہوا کہ مستاجر کو درخت اکھاڑنا لازم نہیں اگر مالک قیمت دینے کو تیار ہو لیکن اگر درخت اکھاڑنے سے زمین کو نقصان ہو تو پھر مالک جبراً درخت لے سکے گا ورنہ مستاجر کی رضا سے درختوں کا مالک بن سکے گا۔

(در مختار، کتاب الاجارة، بیروت)

### عامل کا غلاموں سے مساقات کے سوا کوئی کام لینے کی ممانعت

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ اگر عامل زمین کے مالک سے یہ شرط کر لے کہ کام کاغ کے واسطے جو غلام پہلے مقرر تھے وہ میرے پاس بھی مقرر رکھنا تو اس میں کچھ قباحت نہیں کیونکہ اس میں عامل کی کچھ منفعت نہیں ہے صرف اتنا فائدہ ہے کہ اس کے ہونے سے عامل کو محنت کم پڑے گی اگر وہ نہ ہوتے تو محنت زیادہ پڑتی۔

اس کی ایسی ہے کہ ایک مساقات ان درختوں میں ہو کہ جن میں پانی چشموں سے آتا ہے اور ایک مساقات ان درختوں میں ہو کہ نہاں پانی بھر کر اونٹ پر لانا پڑتا ہے دونوں برابر نہیں ہو سکتیں اس لیے کہ ایک میں محنت زیادہ ہے اور دوسرے میں کم۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ عامل کو یہ نہیں پہنچتا کہ ان غلاموں سے اور کوئی کام لے یا مالک سے اس کی شرط کر لے۔ حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ عامل کو یہ درست نہیں کہ مالک سے ان غلاموں کی شرط کر لے جو پہلے سے باغ میں مقرر نہ تھے۔

حضرت امام مالک علیہ الرحمہ نے کہا ہے کہ زمین کے مالک کو یہ درست نہیں کہ جو غلام پہلے سے باغ میں مقرر تھے ان میں سے کسی غلام کے نکال لینے کی شرط مقرر کرے بلکہ اگر کسی غلام کو نکالنا چاہے تو مساقات کے اول نکال لے اسی طرح اگر کسی کو شریک کرنا چاہے تو مساقات کے اول شریک کر لے بعد اس کے مساقات کرے۔ (موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1298)

### سونے چاندی کے بدلے زمین کرائے پر دینے کا بیان

حضرت رافع بن خدیج رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے منع کیا کھیتوں کے کرایہ دینے سے حنظلہ رضی اللہ عنہ نے کہا میں نے رافع رضی اللہ عنہ سے پوچھا اگر سونے یا چاندی کے بدلے میں کرایہ کروے انہوں نے کہا کچھ قباحت نہیں۔ (موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1299)

حضرت سعید بن مسیب رضی اللہ عنہ سے ابن شہاب نے پوچھا زمین کو کرایہ پر دینا سونے یا چاندی کے بدلے میں درست ہے کہا ہاں کچھ قباحت نہیں۔ (موطا امام مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1300)

حضرت ابن شہاب نے سالم بن عبد اللہ سے پوچھا کہ کھیتوں کا کرایہ دینا کیسا ہے انہوں نے کہا کچھ قباحت نہیں سونے یا چاندی کے بدلے میں ابن شہاب نے کہا کیا تم کو رافع بن خدیج کی حدیث نہیں پہنچی سام نے کہا رافع نے زیادتی کی اگر میرے

پاس زمین مزدور ہوئی تو میں اس کو کرایہ دیتا۔

حضرت عبدالرحمن بن عوف نے ایک زمین کرایہ کوئی ہمیشہ ان کے پاس رہی مرے دم تک ان کے بیٹے نے کہا ہم اس کو اپنی ملک سمجھتے تھے اس وجہ سے کہ معیت تک ہمارے پاس رہی جب عبدالرحمن مرنے لگے تو انہوں نے کہا وہ کرایہ کی ہے اور حکم کیا کہ کرایہ ادا کرنے کا جو ان پر باقی تھا سونے یا چاندی کی قسم سے۔ (مولانا مالک: جلد اول: حدیث نمبر 1301)

### شرح ہدایہ کے اختتامی کلمات کا بیان

الحمد للہ شرح ہدایہ جلد یزدہم آج بروز جمعہ بمطابق یکم اپریل ۲۰۱۳ء کو مکمل ہو گئی ہے۔ یہ جلد اس لئے بھی جلد مکمل ہوئی کہ اس کا بہت سارا کام بارہویں جلد کے ساتھ ہو چکا تھا۔ اللہ تعالیٰ کی بارگاہ میں دعا ہے کہ وہ مجھے دنیا و آخرت میں سرخرو ہونے کی توفیق عطا فرمائے۔ اللہ تعالیٰ نبی کریم ﷺ کے تصدیق سے اس کتاب کے جملہ قارئین اور اہل فقہ سے محبت و عقیدت رکھنے والوں کو صراطِ مستقیم کی توفیق رفیق عطا فرمائے۔

محمد لیاقت علی رضوی

﴿چک سٹیکا بہاولنگر﴾

علماء اہلسنت کی کتب Pdf فائل میں حاصل  
کرنے کے لئے

”فقہ حنفی PDF BOOK“

چینل کو جوائن کریں

<http://T.me/FiqahHanfiBooks>

عقائد پر مشتمل پوسٹ حاصل کرنے کے لئے

تحقیقات چینل ٹیلیگرام جوائن کریں

<https://t.me/tehqiqat>

علماء اہلسنت کی نایاب کتب گوگل سے اس لنک

سے فری ڈاؤن لوڈ کریں

[https://archive.org/details/](https://archive.org/details/@zohaibhasanattari)

[@zohaibhasanattari](https://archive.org/details/@zohaibhasanattari)

طالب دعا۔ محمد عرفان عطاری

زohaib حسن عطاری